5 1

PACEM, ET VERITATEM DILIGITE ait Dominus omnipotens. Zach. 8.



POR EL MONASTERIO DE NVESTRO PADRE S. GERONYMO EXTRAMVROS DE LA VILLA DE BORNOS,

EN EL PLEYTO DEZIMAL

CON

LA SANCTA IGLESIA METROPOLITANA DE LA CIVDAD DE SEVILLA,

SOBRE

LA NVLIDAD DEL AVTO de manutencion, pronunciado en dicha causa a fauor de su Cabildo.



RESVPVESTO EL HECHO DESTE LITIGIO, porque và inserto lo suficiente del en las partes a que mas oportunamente pertenece su aplicacion; dividiremos la defensa desta causa en tres Articulos principales: *Ita vt per divisionis ordinatæ suffragium confusionis subrogetur incertum. Cass. lib. 4. Epist. 11.*

El primero, manifestarà la existencia de los Privilegios, y que no estàn derogados, ni ha sobrevenido causa que los pueda limitar, ni estorvar su duracion.

El segundo, probarà la obseruancia incócusa de dicha essenció en no dezmar, y la quasi possession en que se halla el Monasterio.

El tercero, persuadirá la injusticia del Auto de manutencion a favor de dicho Cabildo, y que la apelacion interpuesta se deve, y ha devido admitir con ambos efectos suspensivo, y devolutivo.

ARTICVLORVM PRÆLVDIVM.

AD rem igitur accedendo, quam non novam aggredimur, nec viam insolitam perambulamus (vt verbis vtar Bonifacij VIII. Pontificis Maximi in extrauaganti de dolo, & contumacia, qui quidem similiter mutuavit ab Imperatore Iustiniano *in l. 10. C. de iudicijs*) dum iam á nobis, Monastica profitentibus, forensia mancipata rebamur. At strepitu inopinato, iura consurgunt, quæ tranquilla fruitone, sopita quiescebant; nec ad seposita regredi arbitramur, donec erga Sacrorum Canonum placita, iusta semper tutare contendimus. Negocium enim (teste Divo Gregorio] quod ante conversionem sine peccato extitit, hoc etiam post conversionem repetere culpa non fuit. Maximè dum illatam ipsimet Monasterij corpori violentiam, naturæ ductu, propulsare conamur: nam si cum pes calcatur, lingua clamat; nùm periclitante capite, fas erit silere? Obviam ergo faciamus dispendio; ne haud opportunum silentium, vel cum adversariis colludere, vel in fraudibus connivere, vel ipsis iniurijs lenocinari putetur. Ne igitur rem adeò arduam illotis [vt ita dixerim) manibus aggredi videar, aliqua non incongrua glossemata marginalia, iuxta Privilegiorum litteram, cum præcipuorum tenore, commodioris intelligētiæ gratia, prælibabo: sicuti præcipiēdo docet Alex. III. *in cap. porro extra de Privilegijs*, vbi sic fatur. Quod totum ex inspectione Privilegiorum suorum plenius advertere potes, & secundum quod inveneris, ita obserues: sic enim eos voluimus Privilegiorum suorum seruare tenorem, quod eorum metas transgredi minimè videatur. Hactenus R. P. Iam iam ab obiecto incrementa capere collibet, percipiamus ergò Privilegiorum normam, in quorum diplomatibus S. mem. CLEMENS Pap. VIII. non plura reliquit verba, quàm iuris obstrusa mysteria, quæ ex authenticis trassumptis sic se habent.

§. I. CLEMENS Pap. VIII. ad futuram rei memoriam. Cùm nuper felicis recordationis GREGORIVS Pap. XIV. prædecessor noster charissimi in Christo filij nostri, tunc sui, PHILIPPI Hispaniarum Regis Catholici supplicationibus inclinatus

§. I.

Los Privilegios de la Religion de mi P. S. Geronymo, en materia de essencion de Diezmos son absolutamente los mas copiosos que se pueden hallar en todo el estado Regular, en cuya concession, confirmaciones, extensiones, y comunicacion

cion concurren todos los prerrequisitos, que la opinion mas escrupulosa con desvelo cuydadoso ha podido reparar, de cuya eficacia hazen exagerada mencion los Autores, que han escrito sobre esta materia, pretendiendo comunicarlos las demas Religiones, como notan Chasaingo de priuileg. Regul p.1. tract.1.cap.3.propos.2.Pelizario in Manual.tom.2.tract. 8.cap.1. sect.1.n.43.P.Leander tom. 3. de præcept. Eccles. tit. de solutione decimar. tract. 6. disp. 6. q.49. Nuestro Garcia en su Politica Regular tom.1.tract.8.diffic. 1. dub. 4.num.3.

§. II.

Este Privilegio de INNOCENCIO IX. (como del parece) no solo es confirmacion especifica del antecedente de GREGORIO XIV. sino disposicion ampliativa en forma de rescripto, dimanada en fuerza de los pleytos que sobre la dicha essencion se auian excitado contra el Monasterio, dudando de su validacion, segun se manifiesta del motivo, y decision de dichas letras, en las quales se hallan dos clausulas, mas pingues que en las confirmadas, y son la presente con la que se sigue. Y porque la concession de GREGORIO XIV. no hizo mencion de los litigios pendientes, se dudò de su eficacia, considerandola en la naturaleza de Privile-

tus, omnia, & singula, possessiones, prędia, animalia, res, & bona mobilia, & immobilia, ac semoventia, necnon annuos redditus Monasterij S. Laurentij el Real nuncupati, prope Oppidum del Escurial, Ordinis S. Hieronymi sub regula S. Augustini, nullius Diœcesis, Regni Toletan, ab ipso PHILIPPO Rege fundati, & dotati, tum præsentia, & futura, siue illa proprijs manibus aut sumptibus, siue per alios quomodolibet ex colerentur, siue ab ipsius Monasterij Priore, & Conventu pro eorum vsu ab alijs arrendarentur, necnō sylvas, arbores, saltus, prædia, etiam ab alijs conducta, eorumque colonos, pastores, singularesq, illius personas, à solutione quarumcumque decimarum, tan realium, quàm personalium, quartæ, dimidiæ, & cuiusvis alterius fructus partis perpetuò exemerit, ac liberauerit, ac libera, immunia, & exempta fore, & esse, nec à quoquam quovis prætextu, seu causa desuper molestari, perturbari, seu inquietari, aut ad decimarum, & onerum huiusmodi, tam realium, quàm personalium solutionem cogi, seu compelli, aut aliquibus censuris Ecclesiasticis propterea innodari, nullo vnquam tempore posse voluerit.

§. II. Ac deinde piæ momoriæ INNOCENTIO IX. pro eiusdem Regis parte exposito, ab aliquibus de validitate exemptionis huiusmodi dubitari posse, & quod in eisdem litteris nulla de litibus inter ipsos Priorem, Monasterium, & Conventum ex vna, & quoscumque alios super diuersis alijs eorum exemptionibus pendentibus mētio facta fuisset. Quare idem INNOCENTIVS eiusdem Regis supplicationibus inclinatus, ac litterarum prædictarum tenorem pro expresso habens, litteras prædictas cum omnibus, & singulis in eis contentis clausulis, & decretis perinde valere voluit, firmamque roboris firmitatem obtinere in omnibus, & per omnia, ac si de omnibus, & quibuscumque litteris coram quibuscumque

cumque iudicibus tam in Romana Curia, & sacro Rotæ auditorio, quám extra eam pendentibus specialis, specifica, expressa, ac individua mentio facta fuisset, quarum litium status, & merita, nominaque, & cognomina iudicum, & collitigantium, eorumque iura, & titulos pro expressis haberi voluit, omniaq; & singula in eisdem letteris contenta eisdem Priori, & Conventui de novo concessit, & indulsit, eosdemq; ac eorũ res, & bona, necnon personas in eisdem litteris contentas, & comprehensas ab omnibus, & singulis decimis, alijsque oneribus in eisdem litteris expressis Apostolica auctoritate perpetuò liberavit, ac liberos, & libera, ac pœnitus exẽptos fore, & esse nuntiavit, necnon & pro tempore existentes dicti Monasterij Priorem, & Conventum, aliasque personas prædictas per locorum Ordinarios, seu quoscumq; alios quovis prætextu, sive causa desuper molestari, perturbari, seu inquietari, aut ad decimarum, & onerum huiusmodi solutionem cogi, seu compelli, aut aliquibus censuris Ecclesiasticis propterea innodari nullo vnquam tempore posse voluit, sicq; per quoscumque Iudices, & commissarios, quavis auctoritate fungentes, etiam causarum Palatij Apostolici Auditores, aut S.R.E. Cardinales in quavis causa, & iustitia sublata eis, & eorum cuilibet, quavis aliter iudicandi, & interpretandi facultate, & auctoritate iudicari, & diffiniri debere, ac quidquid secus super his à quoquam quavis auctoritate sciẽter, vel ignoranter contigerit attentari, irritum, & inane decrevit, etiamsi super illis lites inter aliquos penderent indecisè, quarum statum, & merita, ac nomina, & cognomina iudicum, & collitigantium haberi voluit pro expressis.

§. III. Non obstantibus *Generalis Concilij, & cap. nuper, de decimis*, necnõ quibusvis alijs Concilijs Generalibus. Cancellariȩ Apostolicæ regulis, *etiam de iure quæsito non tollendo*, ac Piæ memoriæ BONIFACII VIII. etiam prædecessoris sui de vna, & Concilij Generalis

vilegio gracioso, y que no se podia extender a derogar el derecho radicado, que tenian los interesados en los Diezmos, a quienes por derecho pertenecian, sin que se hiziesse en las letras expressa mencion del caso. No obstante lo qual, declara por las presentes INNOCENCIO IX. que el dicho Priuilegio fue bastante para obrar plena essencion, de la mesma suerte que si en èl se huvieran mencionado los dichos litigios, Iuezes, y litigãtes.

§. III.

Esta es en materia de essencion de Diezmos la clausula derogatoria mas plena, copiosa, y eficaz que se puede excogitar, porque deroga expressamente el decreto conciliar, y con especialidad literal la disposicion de el Cap. nuper, de Decimis; que es la piedra fundamental de este assumpto, y la de escandalo para los que lo escriven, pues no hallã palabras equivalentes que puedan suplir esta expresion, y la de la Regla de Cancel. de iure quæsito non tollendo. Y hallandonos con ella, quedan satisfechos todos los escrupulos

palos que en este articulo se han inventado, desvanecidas las questiones que se han discurrido, y cerrada la respiracion a qualquier duda; y esto mesmo nos da a entender la Sanctidad de CLEMENTE VIII. por este su rescripto, en que inserta el tenor de los Privilegios referidos, quando desestimando la cautela afectada del Dean y Cabildo de la Iglesia de Plasencia, con que intentauan refricar el litigio Dezimal, puso perpetuo silencio a su vana pretension, declarando por ficticios los pretextos que fabricaron contra verdad tan segura, y tan canonizada por la Sede Apostolica, mandando que se obseruassen inviolablemente las dichas essenciones, y se executassen los Privilegios que las concedian con todas las clausulas, firmezas, circunstancias, y derogaciones en ellos contenidos, cuyos tenores insertos, teniendo reconocidos, avocò en si la causa, quitando qualesquier impedimentos que pudiessen dilatallos, y todo lo comprehende en breues, y significatiuas palabras, que son las que contiene el §. que se sigue.

§. IV.

En todas las clausulas passadas emos ido reparando en la energia, propriedad, y efectos de las palabras que explican la voluntad, y conocimiento que los Sumos Pontifices tuvieron para conceder los Priuilegios referidos, y en esta son mas dignas de notar las que dexa de dezir, porque tienen mas mysterio, y es su eficacia mayor: porque insertando, como inserta, los teno-

res

ralis de duobus dietis, necnon quibusvis alijs Apostolicis, ac in Provincialibus, & Synodalibus Concilijs editis, generalibus, vel specialibus constitutionibus & ordinationibus, Privilegijs quoque, indultis, & litteris Apostolicis quibusvis in genere, vel in specie sub quibuscumque tenoribus, & formis, ac cum quibusvis etiam derogatoriarũ derogatorijs; alijsque efficacioribus, & insolitis clausulis irritantibusque, & alijs decretis tã per ipsum INNOCENTIVM, quã quosvis prædecessores suos, ac etiam dictæ Sedis Legatos, etiam ad quorumvis Imperatoris, Regum, Reginarum, Ducum, aut aliorum Principum instantiam aut etiam Motu proprio, ac ex certa scientia, ac de Apostolicę potestatis plenitudine, aut etiam consistorialiter etiam per viam generalis legis, & statuti perpetui quomodolibet concessis, ac etiam iteratis vicibus approbatis, & innovatis. Quibus omnibus etiamsi pro sufficienti illorum derogatione de illis eorumque totis tenoribus specialis, specifica, & expressa, ac individua, non autẽ per clausulas generales idem importantes mentio, seu quævis alia expressio habenda, aut alia exquisita forma ad hoc seruanda foret, tenores huiusmodi, ac si de verbo ad verbũ insererentur, pro sufficienter expressis habẽs; illis aliàs in suo robore mansuris ea vice dumtaxat specialiter, & expressé derogavit, cœterisque contrarijs quibuscumque prout in eorumdem prædecessorum desuper in forma Brevis 30. Aprilis, & 4. Nouembris 1591. expeditis litteris plenius continetur.

§. IV. Cùm autem sicuti nobis nuper charissimus in Christo filius idem PHILIPPVS Rex exponi fecit, dum in partibus Hispaniarum noster, & Apostolicæ Sedis Nuntius ad executionem earumdem litterarum procederet, Decanus, & Capitulum Ecclesiæ Placentin. sub prætextu quod olim in sacro Rotæ Auditorio lis, & causa super Decimis prædij del Espadañal Placen. Diœcesis Provinciæ Compostellan. inter

dictos

dictos Decanum, & Capitulum ex vna, & Priorem, Monasterium, & fratres Monasterij prædicti ex altera partibus pependisset, fingentes á prætensa senté-tia dicti Nuntij, *Executoris* appellasse, appellationis causam in Rotæ Auditorio per signaturam iustitiæ Magistro Laurentio Blancheto eiusdem Rotæ Auditori committi, & eidem Nuntio per dictum Auditorem iuxta dictæ commissionis formam, & quibuscumque alijs inhiberi obtinuerunt; ac sub verborum involucro causam, etiam super dictarum exemptionum validitate, vel invaliditate introducere conati fuerunt. Quare idem PHILIPPVS Rex humiliter supplicari fecit, quatenus in præmissis opportunè providere de benignitate Apostolica dignaremur. Nos igitur earumdé litterarum tenores presentibus pro expressis habentes, attendentes exemptiones eiusmodi per prædecessores nostros ad eiusdem Regis instantiam, ipsiusque Regis contemplatione emanasse, *& propterea quascumque causas* contra dictas exemptiones per signaturam iustitiæ cómissas ad Nos harum seri eavocantes, & poenitus extinguentes, eidem Nútio, cœterisque earumden exemptionum iudicibus deputatis mandamus, *quatenus ad earum executionem procedant*, procedique mandét, & facient in omnibus, & per omnia perinde, ac si dicta commissio ab ipsa signatura iustitiæ, illiusque vigore emanata inhibitio, & citatio ab eodem Laurentio Auditore non emanassent. *Non obstantibus omnibus illis, quæ ijdem prædecessores in eorum litteris prædictis* voluerunt non obstare, cœterijsq; contrarijs quibuscumque. Datum Romæ apud Sanctum Petrum sub Annulo Piscatoris die 23. Novembris 1593. Pontificatus nostri Anno secundo.

res de las essenciones, y mandandolos executar sin vsar de la palabra Confirmamus, *ni otra que mire a genero de suplemento, dio a entender su Santidad, la perfeccion de las concessiones, y que no necessitauan de otra cosa, si de execució, y por esso la comete a los señores Nuncios, los quales en esta causa son meros executores, con prohibicion de que Iuez ninguno conozca sobre la validacion, o invalidacion de dichos Priviligios, ni se intrometa en perturbar, inquietar, ni molestar dichos Religiosos en lo tocante a esta essencion, como lo manifiestan la clausula* Sublata eis, &c. *con la que se le sigue:* Ac quidquid secus, &c. Irritum, & inane, &c. *Pues siendo assi, que el rescripto de su naturaleza, sin ellas, confirma, y restituye aun en caso de reuocacion ab homine, vt notat* Giunip. *de iur. Pont. disp. 2. q. 1. cap. 3. nu.* 34. *con infinitos que cita. Los nuestros, no solo restituyen confirmando, si que mandan executar inhibiendo. Conque nos hallamos aùn mas allà del caso de el texto in cap. 1. de confirmat. vtil. ibi:* Sed si rem tunc pacificè possidebat, cùm inde confirmationem obtinuit, non est licitum iudici de quæstione postea exorta decernere, atque diffinire, absque Sedis Apostolicæ mandato: & habetur *in l. fin. quæ incipit*, Neminem. *C. de Canon. frument. vrb. Rom. lib.* 11. *& ibi* Bart. *n.* 1. *notant* Felin. *in cap. nonnulli, nu.* 22. Anchar. *cons.* 221. *n.* 2. Zabar. *in cap. quia diligentia, & ibi* Imol. *num.* 6. *extra de elect.* Alexand. *in l.* 1. *§. Sublata, num.* 2. *per illum text. ff. ad Trebel.* Cassad. *decis.* 10. *num.* 3. *de Regul. Cancel.*

Puteus *decis.* 50. *num.* 5. *lib.* 1. *& decis.* 377. *in fine, lib.* 3. Caputaq. *decis.* 134. *num.* 4. *& decis.* 218. *p.* 3. Rebuff. *sup. concord. Franc. tit. de forma, & irreuoc. concor. stabil. vers.* Octauo vult Iudices quoscumque. Mandosius *tractat. de monitorijs, q.* 60. *num* 44 *sub verb.* Sicque per quoscumque Iudices. Gonçal. *ad Reg.* 8. *Cancel. glos.* 66. *num.* 3. 6. & 7. Garcia *de Benefic. p.* 6. *cap.* 3. *num.* 98

cum

cum alijs Marta *de clauſ.p.1.clauſ.158.num.1.& 45.cum ſeq.* Ruin. *conſ.76. ex num 8.vol.5.* Moneta *de commut.vlt.volunt.cap.7. à num.216. vſque ad fin.cap.* Barboſ.*clauſ.175.per totam.*

ESta eſſencion tan ſingular, concedida a el Real Monaſterio de S.Lorenço, a inſtancia del Rey Catholico, por GREGORIO XIV. y INNOCENCIO IX. y mandada executar por CLEMENTE VIIJ. con los demas priuilegios, gracias, y prerrogatiuas de que gozauan otros Monaſterios nueſtros por eſpeciales indultos, ſe communicò deſpues a toda la Religion con reciproca vniformidad, y con todas las circunſtancias que interuinieron, y ſe conſideraron en las conceſsiones primitiuas, cuya extenſion premeditada con maduro acuerdo, determinada con cierto conocimiento, impertida con toda plenitud de poteſtad, impetrada por tan ſuprema Mageſtad, y concedida con liberalidad tan benigna, es como ſe ſigue.

§.V. *CLEMENTE VIII. es el miſmo Pontifice que concedio a S. Lorenço el priuilegio, y reſcripto antecedente el año de 1593. y ſegundo de ſu Pōtificado: y aora en el preſente no ſolo le confirma, ſi que le extiende, comunica, y amplia con todos los demas concedidos a la Orden general, y eſpecialmente, reciprocandolos de vn Monaſterio a otro, y haziendolos correſpectiuos el año de ſu data, que es el de 1601 y dezimo de ſu Pontificado. Y por lo menos, en quanto a los priuilegios concedidos por èl miſmo, y los que inſerta en ſubſtancia, y que no contienen otra coſa mas que la eſſencion de Diezmos, no ſe puede preſumir ignorancia en el Rom. Pontifice, de las circunſtancias cō que los tenia concedidos, por auer ſido hecho proprio. Cap. ab excommunicato, in fin. de reſcript. l. quāquā. ff. ad Vellei. cū vulg. & notat. per* Barboſ. *axio.113.n.2.* Tuſch. *lit.S.concl. 64.n.36.& 40. tom.7.*

§. VI. *Deſpachoſe eſte Breve a inſtācia del Rey de Eſpaña, a cuya contemplacion ſe concedieron los de GREGORIO XIV. y INNOCENCIO IX. y la confirmacion de CLEMENTE* VIII. *como de ellos conſta.*

§. VII. *La cauſa fue la miſma, y el motiuo nacido del afecto ſingu-*

§. V.

CLEMENS Papa VIII. Ad perpetuam rei memoriam. In ſupremo Militantis Eccleſię ſolio meritis, licèt imparibus, â Domino conſtituti, inter alias grauiſsimas curas Nobis aſsiduè incumbentes, nō prætermittimus fideles quoslibet, præſertim ſub ſuaui Religionis iugo deuotum, & ſedulum altiſsimo in ipſius Eccleſię agro colendo, & vepribus expurgando, ſalutariſque diſciplinæ ſemine inſtaurando famulatum aſsiduè præſtantes facere, ac eorum priuilegia, & indulta, non ſolùm confirmare, ſed potius extendere, & ampliare, cùm præſertim pia Catholicorum Regum vota id expoſcunt. Noſq; aliâs conſpicimus in Domino ſalubriter expedire. Sané chariſſimus in Chriſto filius noſter

§. VI. PHILIPPVS *eius nomine Tertius Hiſpaniarum Rex Catholicus,* pro ſingulari, quem *erga Ordinem Sancti Hieronymi* ſub regula Sancti Auguſtini Regnorum Hiſpaniarum,

§. VII. *Gerit deuotionis affectu,* tam ſuo, quám dilectorum filiorum Generalis Moderatoris, ac Priorum, Monachorum, & Fratrum eiuſdem Ordinis, Nobis nuper exponi fecit. Quod cùm diuerſi Romani Pontifices, & præcipuè GREGORIVS XI. BENEDICTVS XIII. EVGENIVS IV. MARTINVS V. SIXTVS etiam IV. PIVS II. PAVLVS III. PIUS ſimiliter IV. & SIXTVS etiam V. &

GRE-

§. VIII. *GREGORIVS XIV. INNOCENCIUS IX.* Prædecessores nostri, pleraque priuilegia, prærogatiuas, immunitates, exempciones, libertates, conseruatorias, & alias facultates, gracias, atque indulta spiritualia, & temporalia, tam vniuerso ordini huiusmodi, quàm pluribus eius Monasterijs, Domibus, Ecclesijs, Locis, Conuentibus, Monasticis, Fratribus, Monialibus, Religiosis, & personis concesserint: ijdemque, seu alij R. P. etiam Prædecessores nostri illa omnia confirmauerint, & innouauerint. §. IX. *Ac ad singula ipsius ordinis Monasteria extenderint*, & excommunicationis quoque, & alijs pœnis aduersus illorum violatores comminatis, & inflictis, prout in litteris Apostolicis desuper confectis plenius continetur. IDEM PHILIPPVS REX, ac Generalis, Moderator, ac Priores, Monachi, & Religiosi præfati, vt ea omnia tantò firmius subsistant, quantò sæpiùs Apostolicæ auctoritatis robore fuerint communita, illis etiã nostrę approbationis, ac *extentionis* robus adjici summoperè cupiunt, ac propterea Nobis idem PHILIPPVS REX suo, & aliorum prefatorum nomine nobis humiliter supplicari fecit, vt in præmissis opportunè prouidere de benignitate Apostolica dignaremur. Nos igitùr, qui sacrarum Religionum commodis, & fœlici successui libenter consulimus Generalem, Moderatorem, nec non Priores, & Fratres prædictos, eorumque singulos, à quibusvis excõmunicationis, &c. & absolutos forè censentes. Nec non priuilegiorum, indultorum, immunitatum, exemptionũ, libertatum, facultatum, aliarumque gratiarum huiusmodi, ac litterarum, & aliarum scripturarum desuper confectarũ, & expeditarum. §. X. *Tenores præsentibus pro expressis habentes*, ipsius PHILIPPI REGIS supplicationibus inclinati, omnia, & singula priuilegia, prærogatiuas, immunitates, exemptiones, libertates, conseruatorias, facultates, gratias, fauores, & indulta, tam spiritualia, quàm temporalia eidem Ordini

singular a la Orden, no al a Monasterio de San Lorenço en particular: antes aquella octaua Marauilla fue efecto nacido desta causa: y assi en ella se considera mas poderoso que en lo causado. Bec. *consejo* 94. *num.* 17. Soc. Iun. *cons.* 105. *num.* 5. *&* 6. *lib.* 2. Barbos. *axiomate* 80. *num.* 1.

§. VIII. *Aqui se comprehenden dos generos de concedentes, vnos suplidos, que no se mẽcionã,* Ibi Diuersi. R. P. *Otros, que nominatim se refierẽ, y estos,* sunt in duplici differẽtia, *respecto de los priuilegios que concedieron a la Orden, porque los expedidos hasta SIXTO V. desde GREGORIO XI. contienen diferentes gracias generales, y especiales, como sõ Conseruatorias,* Indulgencias, *y otras essenciones, de q̃ no se presume mas indiuidua, ni especifica noticia en este Pontifice, de aquella, que por mayor informa la relacion. Pero los dos vltimos, que son GREGORIO XIV. y INNOCENCIO IX. no concedieron mas essencion que la de Diezmos, con derogaciõ especial del* Cap. Nuper. *Y los tenores destos priuilegios, o la substãcia a la letra, los insertò dicho CLEMENTE VIII. en la confirmacion vltima, y Rescripto que dexamos annotado: de los quales, por ser hecho proprio, y de tanta monta, nunca se puede presumir ignorancia, aun de las menores qualidades.* Tusch. *lit.* I. *conclusion.* 22. *num.* 1. *&* 10. *&* *conclus.* 23. *&* 25. Barbos. *vbi suprà, & in collect. ad cap.* Ab excommunicato, *num.* 3. *de Rescrip.*

§. IX. *Antes de aora estauan ya ampliados, extendidos, y comunicados de vn Monasterio a otro del mismo Orden, por PIO IV. el año sexto de su Pontificado, que fue el de 1565. todos los priuilegios concedidos hasta su tiempo. Y porque*

que entonces no estaua concedida la essencion de Diezmos, con derogacion del Cap. Nuper [*que esta la concediò SIXTO U.*] *se pidiò la presente extencion, que no tiene otro efecto mas, que comunicar, y ampliar reciprocando la dicha essenciõ, para quitar la duda, si aquella primera influìa en las futuras cõcessiones. Haze mencion de la essencion de PIO IU. el compendio de nuestros priuilegios, verbo* Cõfirmatio priuilegiorum §. 8. & 9. *&* Chaslain. *de priv. Regul. tract.* 1. *cap.* 3. *proposition.* 5. *Y SIXTO V. hizo lo mismo. Hallase la Bula por extenso en el principio del dicho Compendio. Y es de notar, que el mismo SIXTO V. que concediò esta communicacion, y extension de vn Monasterio a otro a* 13. *de Diziembre, año de* 1589. *y Quinto de su Pontificado, avia concedido a San Lorenço la essencion de Diezmos a* 25. *de Março del mismo año.*

§.X. *Aduiertese, que aqui en esta parte del Breve, donde se trata de confirmar los privilegios de la Orden, y assi confirmados, incorporallos de vn Monasterio a otro, pone la clausula,* pro expressis habentes, *que apela, y recae sobre mencion especifica de priuilegios, indultos, inmunidades, essenciones, libertades, y facultades, &c con la palabra* huiusmodi, *que son las que dexa citadas de los dichos R.P. nominatim, y luego pone la general,* De qualesquier otros. *Y despues menciona los concedidos al orden por si mismo, en aquella palabra PER NOS: y no concediò su Santidad mas que la dicha essencion de Diezmos, y esta communicacion.*

§.XI. *Aqui estàn confirmados los priuilegios concedidos a la Religion por los Emperadores, y Reyes: y en España los tenemos cõ observãcia de no dezmar, como refiere*

Sancti Hieronymi, ac omnibus, & singulis eius Monasterijs, Ecclesijs, Domibus, Locis, Congregationibus, Capitulis, Conuentibus, Superioribus, Prioribus, Fratribus, Ministris, Monialibus, & alijs personis vtriusque sexus, tam per *prædictos, & alios quoscumque R.P. Prædecessores nostros, ac NOS*, & Sedem Apostolicam, illiusque etiam de latere Legatos, & Nuncios in genere, vel in specie, etiam Motu proprio, & ex certa scientia, ac de Apostolicæ potestatis plenitudine, seu etiam ad Imperatorum, Regum, Reginarum, Ducum, & aliorũ Principum, & aliorum Ordinis huiusmodi Superiorum instantiam, quàm ipsosmet §.XI. Imperatores, Reges, Reginas, Duces, & Principes in genere, vel in specie, etiam per modum communicationis, seu extensionis inter se, ac cum alijs Ordinibus Mendicantibus, & non Mendicantibus, sub quacumque forma, & expressione verborum, quomodolibet concessa, ac etiam iteratis vicibus approbata, communicata, & innouata, ac litteras desuper confectas cum omnibus, & singulis in eis contentis clausulis, & decretis, quatenus sunt in vsu, & decretis Concilij Tridentini, non adversentur Apostolica authoritate tenore præsentium perpetuò approbamus, & confirmamus. §.XII. Præsentisque scripti patrocinio communimus, illisq; omnibus, & singulis perpetuę, & inuiolabilis firmitatis robur adjicimus, nec non omnes, & singulos, tam iuris, quàm facti, ac solemnitatum defectus, si qui interuenerint, in eisdem supplemus.

§.XIII. AC ILLA OMNIA, ET SINGVLA DE VNO AD ALIVD MONASTERIVM EIVSDEM ORDINIS EXTENDIMVS, AC AD INVICEM, ET VICISSIM COMMVNICAMVS, PERINDE, AC SI CVIQVE ILLORUM NOMINATIM CONCESSA EXTITISSENT

§ XIV. Et vlteriùs omnia, & singula alia quibusvis alijs, tam virorum, quã mulierum Ordinibus, Religionibus, Cõgregationibus, Capitulis, Monasterijs, Do-

Domibus,Ecclesijs,& Locis, in quibuscumque mundi partibus consistentibus, eorumque Superioribus, Officialibus, Ministris, Monachis, Fratribus, Sororibus, & personis quibuscumque, vtriusq; sexus, per prædictos, ac quosvis alios R. P. etiã Prædecessores nostros, ac NOS, & Sedem prædictam, quomodolibet tam coniunctim, quàm diuisim in genere, vel in specie concessa, approbata, & confirmata priuilegia, gratias, & indulta, spiritualia, & temporalia, similiter *Quatenus sunt in vsu, ac decretis eiusdem Concilij, & Regularibus institutis ipsius Ordinis Sancti Hieronymi contraria non existant.* §. XV. Quorum etiam omnium, & singulorum, & desuper confectarum litterarum tenores similiter præsentibus pro sufficienter expresis, & insertis haberi volumus, ac ad prædictum Ordinem Sancti Hieronymi, ac ad omnia, & singula eius tam virorum, quàm mulierum, nunc, & pro tempore existentia Monasteria, Domos, Ecclesias, & Loca, tam hactenus erecta, quàm in posterum erigenda, eorumque Congregationes, Capitula, Superiores, Officiales, Ministros, Monachos, Fratres, Moniales, Sorores, & personas vtriusque sexus. §. XVI. Ita quod præmissis omnibus, & singulis æquè principaliter, & pariformiter, & absque prorsus vlla differentia, vti, frui, potiri, & gaudere liberè, & licitè possint, ac debeant, perindè, ac si illa omnia ipsis, eorumque singulis specialiter, & expresse, ac principaliter, *Non autem generaliter, neque ad instar concessa fuissent*, authoritate. & tenore prædictis extendimus, & ampliamus, illaque eis communicamus. §. XVII. Decernentes præsentes nullo vnquam tempore de subreptionis, vel obreptionis, aut nullitatis vitio, *seu intentionis nostræ*, vel alio quouis defectu notari, impugnari, inualidari, seu in ius, vel controuersiam reuocari, ad terminos iuris reduci, aut aduersus illas quodcumque iuris, facti, aut gratiæ remedium impartiri posse, sed semper, & perpetuò validas existere,

fiere Barbos. *de iur. Eccles. tom. 2. lib. 3. cap. 26. §. 3. num. 35 vers. Et quamuis*, Pelizar. *ex Rota R. tom. 2 Man. Reg. tract.* 8. *cap.* 1. *sect.* 3. *sub num.* 55. *vers.* Nec refert quod capitulum.

§. XII. *Hasta este paragrapho llega la primera parte deste priuilegio, que es la confirmatoria de todos los passados. Lo qual se deue aduertir, porque cada parte tiene clausulas diuersas, efectos diferentes, y respectos distinctos.*

§ XIII. *Esta es la segunda parte desta Bula, en la qual extiende, y cõmunica reciprocamente los priuilegios de vn Monasterio a otro dentro del mismo Orden.*

§. XIV. *Desde estas palabras,* Et vlterius, *comiença la tercera parte de la Bulla, que es la comunicatiua, los priuilegios concedidos a todas las demas Religiones: y en ella repite la clausula,* Quatenus est in vsu. *Con vna diferẽcia, que aqui lleva vn aditamento, que allà omite, no sin mysterio, y es:* Et Regularibus institutis ipsius Ordinis sancti Hieronymi contraria non existant. *De lo qual se infiere la noticia mas indiuidual que tuvo su Sanctidad, de los privilegios que extendia de vn Monasterio a otro, que no de los que comunicaua de las demas Religiones.*

§. XV. *Tambien es digna de reparo la diferencia de la clausula de la comunicacion, en quanto la expression de los priuilegios comunicados; porque no individùa especie alguna. Y luego dize:* Quorum tenores pro sufficienter expressis, & insertis haberi volumus. *Auiendo dicho allà*: Privilegiorum, exẽptionum, &c. pro expressis habentes. *Donde el sentido de la clausula primera es cierto, y efectiuo, y el de la segunda suspensiuo, y dudoso, vt notant DD. in l. vendentis. C. de contrahend. empt. per textum ibi*

de

ibi, & in l. servi elect. in principio, & ibi glos. 2. cum suis concordantibus, Bart. & Alex. *de legat.* 1.

§. XVI. *Esta clausula tiene todas las particularidades necessarias para que sea la comunicacion en forma specifica, como nota* Leandro *tom.* 3. *tract.* 6. *disp.* 6. *q.* 46. *vers.* Sed ego clariùs. *Y està concevida con aquella negatiua*, Non autem generaliter. *Conque compreheˉda etiam insolita.* Casp. Clockius *de contrib. cap.* 16. *num.* 13. *vers.* Verba siquidem. *post medium.*

§. XVII. *Esta clausula, sobre las referidas, es de mayor eficacia, que otra alguna de cierta ciencia, y motu proprio, y plenitud de potestad, mayormente en comunicaciō de priuilegios; porque como esto no es concedellos de nuevo, si sólo comunicar los concedidos, no es necessaria la potestad, sino la intencion, y voluntad, que aqui està expressa, y se manifiesta de la cumulacion de todas las dichas clausulas. In terminis ex multis* Klock. *de contrib. cap.* 16. *num.* 19.

§. XVIII. *Esta clausula tiene el mesmo efecto que la que dexamos notada en el Breue passado, por la qual se dà por nulo, ipso iure, lo que se determinàre en contrario, y esto liga a los ignorantes, y tiene fuerça de inhibicion expressa, y auocacion, segun la mesma narratiua de los priuilegios, pues las causas de su validacion, o invalidacion, declaraciō, inteligencia, y eficacia pertenecen a el concedente.* Klock. *ex communi, de contrib. cap.* 16. *à num.* 120. *& omnes.*

§. XIX. *Y en esta comunicacion, como en la concessión principal, y especicfia de san Lorenzo, el señor Nuncio es mero executor, y defensor de estos privilegios.*

§ XX. *Reparese en la enixa voluntad, que denota la energia signi-*

re, suos plenarios, & integros effectus sortiri, ac ab omnibus, & singulis ad quos spectat, & pro tempore spectabit inuiolabiliter observari. §. XVIII. *Sicq; & non aliter*, per quoscumque Iudices quavis auctoritate fungentes, etiā causarum Palatij Apostolici Auditores, ac S. R. E. Cardinales, etiam de latere Legatos, dictæ Sedis Nuntios vbique, & in quauis instantia iudicari, & diffiniri debere, nec non irritum, & inane, si secus à quoquam quavis auctoritate scienter, vel ignoranter contigerit attentari.

§. XIX. *Quocirca omnibus nostris*, & dictæ Sedis Legatis, ac Nuntijs in prædictis Hispaniarum Regnis, ac aliàs vbilibet constitutis, ac quorumcumque locorum Ordinarijs, necnon dilectis filijs causarum Curiæ, Cameræ Apostolicæ, Generali Auditori, ac Privilegiorum Ordinis S. Hieronymi, huiusmodi Conservatoribus, nunc, & pro tempore existentibus, eorumque singulis per præsentes committimus, & mandamus quatenus easdem præsentes, & in eis contenta quæcumque vbi, & quando opus fuerit, ac quoties pro parte Generalis, Moderatoris, Procuratoris, Vicarij, Prioris, & aliorum Superiorum præfati Ordinis, nunc & pro tempore existentium, seu alicuius eorum desuper fuerint requisiti solemnis publicantes, ipsisque efficacis defensionis præsidio assistentes, faciant auctoritate nostra præsentes litteras, & in eis contenta huiusmodi ab omnibus, & singulis, ad quos spectat, & pro tempore spectabit inviolabiliter observari, ipsosque Generalem, Moderatorem, Vicarium, Procuratorem, Priores, & alios prædictos, illis omnibus, & singulis pacificè frui, potiri, & gaudere.

§. XX. *Non permittentes ipsos*, vel eorum quęlibet desuper, vel eorumdem præsentium tenore quomodolibet indebitè molestari, *Contradictores quoslibet*, & Rebelles per sententias, censuras, & pœnas Ecclesiasticas, aliaque opportuna iuris, & facti remedia, *appellatione postposita compescendo*, legitimis super his habendis servatis processibus, sen-

sententias, censuras, & poenas ipsas, etiam iteratis vicibus aggrauando, inuocato etiam ad hoc, si opus fuerit, auxilio brachij secularis.

Non obstantibus præmissis, ac nostra de indulgentijs, & gratijs ad instar non concedendis, necnon Pię M. BONIFACII, PP. VIII. Prędecessoris nostri, de vna, & in Concilio generali edita de duabus Dietis, dummodo vltra tres Dietas aliquis auctoritate præsentium ad iudicium non trahatur; alijsque Apostolocis, *necnon in vniuersalibus*, Prouincialibusque, & Synodalibus Concilijs editis, generalibus, vel specialibus Constitutionibus, & Ordinationibus, ac Ordinum, Monasteriorum, & aliorum prædictorum, etiam iuramento, confirmatione Apostolica, vel quauis firmitate alia roboratis, statutis, consuetudinibus, stabilimentis, vsibus, & naturis, priuilegijs quoque, indultis, & litteris Apostolicis, eorumque Superioribus, & personis, necnon Legatis, Nuntijs, & Ordinarijs prædictis, sub quibuscumque tenoribus, & formis, *ac cum quibusuis, etiam derogatoriarũ derogatorijs, alijsque efficacioribus, & insolitis clausulis, irritantibusque, & alijs Decretis in genere, vel in specie*, etiam motu proprio, & ex certa scientia, ac de Apostolicæ potestatis plenitudine, etiam consistorialiter, aut aliàs quomodolibet concessis, approbatis, & innouatis, quibus omnibus, & singulis, *Etiamsi pro illorum derogatione, de illis, eorumque totis tenoribus specialis, specifica, expressa, indiuidua, ac de verbo ad verbum, non autem per clausulas generales idem importantes mentio, seu quævis alia expressio haberi, aut aliqua alia exquisita forma ad hoc seruanda foret, illorum tenores, formas, datas, & decreta in eis apposita, ac si de verbo ad verbum, nil pænitus omisso, & forma in illis tradita obseruata forent, etiam præsentibus pro sufficienter haberi*, illis aliàs in suo robore permansuris, hac vice dumtaxat specialiter, & expressè derogamus, & sufficienter derogatum esse decernimus. *Necnon omnibus illis, quæ in singulis supradictorum Prædecessorum litteris expressum fuit, non obstare*, cæterisque contrarijs quibuscumque. Datum Romę apud sanctum Marcum sub annulo Piscatoris die 25. Septemb. 1601. Pontificatus nostri anno decimo.

significatiua de estas palabras, y la noticia de los Rescriptos, y litigios excitados contra dichas essenciones, a cuya porfiada rebeldia ocurre su Santidad con el tenor de esta clausula, y la derogatoria que se le sigue, con la pregnancia que en ella se manifiesta, como lo reconoce, y aduierte en terminos deste mismo priuilegio, la Rota R. apud Farinat. decis. 40. tom. 2. in Posth. nu. 1. *En que se hallan derogados los Decretos de Concilios generales, que no se leìa en la extension de PIO IV. y SIXTO V. la qual es suficiente con las demas circunstãcias que concurren en esta communicacion, para que se tenga por derogado el dicho* Cap. Nuper: *de la misma suerte que lo està en los priuilegios communicados.* Vt benè notat Pyrrus Corrad. in Prax. dispensat. lib. 3. cap. 1. num. 27. Oldrad. cõs. 300. Paris. cons. 22. nu. 3. li. 4. Giunip. dict. tract. de iur. Pon. defens. disp. 2. q. 3. cap. 4. num. 17.

ARTICVLVS I.

1 ENtendido el tenor de estos priuilegios, y conocida la diuturnidad de su obseruancia, no parece que puede tener lugar la duda contra la misma euidencia, sin descredito de la oposiciõ.

D *De-*

Dehoneſtatur enim auctoritas, ſi res minimè dubitanda in contentione ponatur. Dixit Cic. pro Cælio.

2 Pues los eſcrupulos, que aparentes, pudieran pretextar eſte litigio, antes cauſan mas hermoſura a la luz de la verdad, y la manifieſtan mas clara, reduziendola a queſtion. *Cap. Graue.* 35. *q.* 9. como ſe conocerà, dando ſatisfacion a los quatro preſupueſtos neceſſarios, en que ſe funda la opinion que conſtantemente ha ſeguido la Rota R. para decidir contra los priuilegios de communicacion, a que ſe refieren todos los Auctores de eſte ſequito, que recopilò *plenamente D. P. Diez Noguerol. en ſu alegacion* 39. *à num.* 17. *y las principales deciſiones ſon la* 95. *que Tamburino pone a la letra, in fine, tom.* 3. *de iure Abbat. & apud Farinat. deciſ.* 214. *num.* 5. *p.* 2. *recent. & deciſ.* 40. *tom.* 2. *in Poſth.*

3 El primero es, que los priuilegios de communicacion, para que no comprehendan la eſſencion de Diezmos, contenida en los communicados, ſe ayan expedido en forma comun, con clauſulas generales, ſub verborum inuolucro, *& ſine ſcientia certa.* El ſegundo, que ſea la communicacion de vna Religion a otras. El tercero, que ſe haga por inſolita, dificil ſu conceſſion. El quarto, que los eſſentos no ſe hallen en poſſeſſion, vel quaſi, vſo, y obſeruancia de dichos priuilegios, y communicaciones, como expreſſamente ſe declara en las miſmas deciſiones, y explican los Doctores que cita el dicho Noguerol, vbi ſuprà. Y eſtos preſupueſtos, que ſon los motiuos fundamentales de la Rota, ceſſan en nueſtro caſo, y por el conſiguiente ſu razon de decidir: porque, *Quoad primum*, el priuilegio de nueſtra communicacion eſtà expedido en forma eſpecifica, y concedido ex certa ſcientia. *Quoad ſecundum*, no pretende el Monaſterio en eſta ocaſion communicar priuilegios extraños de otra Religion diuerſa, ſi gozar los de la propria. *Quoad tertium*, la eſſencion de pagar Diezmos para nueſtra Orden, es materia acoſtumbrada, y de facil conceſſion. *Quoad quartum*, el Monaſterio ſe halla con obſeruancia immemorial de no pagar Diezmos, continuada deſde ſu fundacion. *Hæc quatuor cùm docuero, legitimè perorabo, vt ait Cic. pro Quinctio, num.* 36.

SATISFACION AL PRESVPVESTO *primero.*

4 QVe la forma de nueſtro priuilegio de communicacion ſea eſpecifica, patet, porque ſu conceſſion prouino de ciencia cierta, que es la eſpecificacion mas euidéte. Pues auiendo ſido el Papa CLEMENTE VIII. quien con mas conocimiento, y mayor indiuiduacion eximiò al Monaſterio de S. Lorenço à decimarũ ſolutione, con derogacion del Cap. *Nuper*, inſertando en ſu Reſcripto los priuilegios antecedentes, que en eſta razon tenia: y ſiendo el miſmo Pontifice el que los amplia, extiende, incorpora, y vne en la miſma Orden; quien podrà, aunque mas lo afecte, perſuadir preſumpciones de ignorancia, ni diſſuadir euidencias de la noticia perfecta, y cierta, que tuuo ſu Sanctidad de los priuilegios, que ampliaua, y extendia? Mayormente quando en ellos no ſe contenia otra gracia mas, que la eſſen-

essencion de dezmar, lo qual es exclusiuo de toda ignorancia, como inductiuo de verdadera ciencia: porque los hechos proprios siempre lo dà el derecho por sabidos, *Iuxta Reg. text. in dict. Cap. ab excommunicato, de Rescript. cum vulgatis, & notatis in marginalibus, & hæc dicitur certa scientia, non præsumpta secundùm gloss. singular. in l. 2. §. antep. ff. de aqua plu. arc. vers.* Sciat, *& per istam glos. sic docet Bart. ab omnibus receptus in l. 1. num. 7. ff. de interrogat. act. & in l. admonendi. num. 8. ff. de iure iur.*

5 Ni obsta si se replicàre, que en el dicho priuilegio de communicacion se vè repetidas vezes la clausula, *Quatenus sunt in vsu, &c.* cuya naturaleza repugna, y contradize la cierta ciencia, *iuxta notata per Barbos. claus. 124. num. 7.* Porque se satisfaze, con que la dicha clausula no siempre es restrictiua, y condicional; antes recibe la interpretacion, *circa subiectam materiam,* y conforme a ella vnas vezes se pone *conditionaliter,* y otras *causatiue,* como aduierte el mismo *Barbos. diction. 312. num. 4. & claus. 59. num. 16. & habetur expressè in Cap. Abbati, de verbor. sign. vbi communiter scribentes.* Y el dicho priuilegio contiene tres partes distinctas, como dexamos aduertido en su lugar. La primera mira a la confirmacion de todos los priuilegios de la Orden generalmente, assi tocantes a Diezmos, como a Conseruatorias, Indulgencias, y otras essenciones concedidas por diferentes Pontifices, de los quales, vnos se mencionan *nominatim,* y otros se suponen *genericè*; y por el consiguiente, en los vnos se considera conocimiento especifico, y en los otros, sola noticia confusa: y respecto de estos obra la clausula, *quatenus sunt in vsu, & Decretis Concilij Tridentini non aduersantur,* q̃ es sobre la parte que recambia. *Barbos.* de claus. in genere nu. 16. *Valenzuel.* cons. 151. num. 29. *Erasm. à Klock.* de iurisd. Ord. contra exemp. p. 4. q. 21. Ademas que en nuestro caso nos hallamos en vso cótinuado con obseruancia immemorial, vt infrà latiùs patebit in fine huius articuli, & in secundo per totum.

La segunda parte atiende a reciprocar estos mismos priuilegios en toda la Ordé, de vn Monasterio a otro, æquè principaliter, & pariformiter, sin alguna distincion: y esta no depende de la confirmacion; porque la essencion de Diezmos no necessitaua de ella, ni los demas priuilegios, de cuya validacion no se duda: y assi, que procediesse en forma comun, o especifica su confirmacion, no es cosa considerable, quando aora no se trata de suplilles defecto alguno, ni sanalles nulidad; si solo comunicallos con aquella virtud que antes se tenian, conseruada con tantas confirmaciones: porque la diferencia que ay entre la confirmacion en forma especifica, y comun, es que aquella, efectiua, y formalmente reualida el acto nulo, como si se concediera de nuevo: *hæc verò actum, super quem cadit, validum de iure, & de facto supponit, solùm validitatem eius conseruat, vt benè probat Giunip de iuris Pontif. defens. disp. 2. q. 2. cap. 3. num. 10. cum sequentibus.* Y assi estas confirmaciones solo se piden por vrbanidad reuerẽte, *ex attentionis consilio, nõ ex necessitatis præcepto, vt tradunt Alex. cons. 33. nu. 16. vol. 5. Bertr. cons. 193. vol. 5. & cons. 108. num. 2. vol. 3. p. 1. Natta cons. 122. num. 18. Modest. Pistor. cons. 11. num. 111. vol. 2. Surd. cons. 419. num. 26. Pereg. cons. 4. num. 66. vol. 1. Bertaz. cons. civil. 27. nu. 28. Phichard. cons. 78. num. 4. Reusnerius cons. 12. num. 48. vol. 2. Vultei. lib. 3. consil. Marpurg*

35.

35.*num*.100.*Afflict. decis.* 128. *num*.1.*& in const.Reg.lib*.3.*rub* 4.*ex Cyn.in l.priuilegia, C. de sacrosanct.Ecclesijs. Gram. decis*.283. *nu*.3. *Viuius decis*. 206. *Hartmanni.lib*.2.*pract. obseruation. in miscell. obseru*.3.*num*. 4. *Anton.Sola in constitut.Sabaud.de faeudis*,§. *Carolus glos.vnic.num*.5.*Baldus cons*.112.*num*.7. *vol*.1.*Acac. Enenckel.Baro tract.de priuilegijs, lib*.3.*cap*.20.*num*.2. *Carolus Ant. Puteus cons. vnico post Sphortiae Oddi consilia,num*. 111. *& rationes affert Caspar Klockius in tract.de contrib. cap*. 20.*num*.102. *cum sequentibus*. Conq la clausula(*quatenus sit in vsu*) que se puso en la confirmacion, en qual quier sentido que se reciva, ni aumenta, ni limita la disposicion en lo que puede aprouechar para nuestro intento.

La tercera parte se extiende a la communicacion general de todos los priuilegios, indultos, essenciones, y gracias concedidas a todas las Religiones Mendicantes, y no Mendicantes: y porque en esta considerò el Pontifice mas latitud, y diuersidad de priuilegios, en que la noticia estaua menos cierta, no se contentò con dezir, *quatenus sunt in vsu, & decretis eiusdem Concilij non aduersantur*, como dixo en la passada, si que prosiguiò añadiendo: *Et Regularibus institutis ipsius Ordinis sancti Hieronymi contraria non existant*. De que se colige con evidencia, aver su Santidad medido, y regulado las palabras de las clausulas, segun el mas, o menos conocimiento que suponia tener de los priuilegios, sobre que recaìan sus disposiciones.

Y assi en esta communicacion de priuilegios se deue considerar, que tuuo su Sanctidad tres generos de noticias correspondientes a tres generos de priuilegios que se contienen en ella. Vna es general, y confusa respecto de los priuilegios de todas las Religiones mencionados en comun, *sub nomine collectiuo*. Otra mas particular, respecto de los privilegios concedidos a la Orden, por los Pontifices que refiere, nombrandolos *sigillatim*. Otra indiuidua, cierta, y especifica, respecto de aquellos que el mismo concedente, y communicante tiene vistos, examinados, confirmados, y mandados executar con pleno conocimiento, y insercion a la letra. *Quae certitudo referenda est ad factum à quo scientia deducitur, cũ scientia regulariter coniecturis, & praesumptionibus iustificetur. Alex. cons*. 187.*nu*.13.*vol*.2.*Curt.Iun.cons*. 64.*nu*.8. *Paris.cons*.100.*num*.88.*vol*.1.*Natta cons*.231.*num*.2.*Crauet.cõs*.193 *num*.7.*Cephal.cons*.314.*num*.15.*Menoch.cons*.89. *nu*.17. *quos retulit, & sequutus fuit Surd. decis*.221.*num*.10.*cum Beroio cons*.183. *nu*.10. *vol*.3.*Loterius de re benefic.lib*.2.*q*. 21.*num*.84.*& q*.24.*num*.14.

6 De suerte que este mismo priuilegio, segun diuersos respectos, se puede considerar en forma comun, por vna parte, y ser en forma especifica y ex certa scientia por otra, y cada vna obrar sus efectos, segun su naturaleza, como prueua elegantemente en estos terminos. *Giunip. de iuris Pont.de sens.disput*.2.*q*.4.*cap*.2.*num*.16.*per haec verba*.

Notandũ est secũdo, quod si vnica, & indiuidua dispositione, seu confirmatione Princeps ex certa sciẽtia disponat, potest contingere quod talis dispositio, siue confirmatio indiuidua possit esse ex certa scientia, & in forma communi secundùm diuersas relationes, & specificationes. Hoc doceo propter quaedam Pontificia indulta, in quibus ex certa scientia omnia, & singula alicuius Religionis priuilegia confirmantur, etiã simpliciter, & absolutè, & tamen respectu priuilegiorum alicuius generis,

ris, illa confirmatio, & innouatio dicitur in forma speciali; respectu verò alterius, in forma communi, & potest in hunc modum declarari: nã ea quæ à Principe confirmantur in vna, & indiuidua confirmatione, & in duplici differentia esse solent; quædam enim proferuntur, narranturque secundùm substantiam actus, ac per se: alia verò tantùm relatiuê, primi generis illa sint, de quibus Princeps est perfectè instructus, non solùm quoad supstantiam, verùm quoad circunstantiam, tenoremque confirmatarum rerum. Secundi generis verò illa videntur esse, de quibus tantùm Princeps quãdam habet confusam cognitionem eo modo, quo ipsi proponuntur, referunturve. Confirmatio igitur, siue innouatio respectu illorum, quæ per se narrantur, est ex certa scientia, quia ratio intrinseca talis confirmationis aliud non expostulat, & Princeps tantùm confusam, ex eo quod habet cognitionem, eadem confirmatio, & innouatio dicitur in forma cõmuni, propter defectum perfectæ notitiæ, actus, & circunstantiarum: talis censetur priuilegiorum nostri Ordinis confirmatio CLEMENTIS VIII. quæ in ordine ad priuilegia à suis Prædecessoribus concessa, bullationesque habentia, quæ videntur posse narrari, censeturque Pontificem illorum notitiam habere, meritò erit ex certa scientia: respectu verò priuilegiorum viuæ vocis oraculo concessorum, tantùm Pontifex relatiuè est informatus, vt patet ex verbis illis eiusdem confirmationis Bullæ, §. 3. in fine etiam viuæ vocis oraculo, vt præfertur: quæ verba apertè ostendunt Pontificem non habuisse veram, & perfectam notitiam, dicenda est in forma communi, ac proindè huiusmodi confirmatio, & innouatio priuilegiorum, vna, & eadem manens indiuidua, est ex certa scientia, & in forma communi: pro hac nostra expositione potest adduci Suarius lib. 8. cap. 19. num. 2. in medio.

7 Porque quando el Pontifice no tiene esta certidumbre, conciue la clausula en forma que lo signifique, in hunc modum: *Iam concessa approbaverunt, & confirmauerunt, prout in singulis concessionibus, ac litteris eorumdem Prædecessorum plenius dicitur contineri, &c.* O vsa de otras palabras semejantes, vt passim in priuilegijs diuersorum Ordinum inuenitur, in quibus dictio, *Dicitur*, & similia nihil ex sua ratione affirmant, nec propriam sententiam exprimunt, sicuti facit cũ profert, *Pro expressis habentes*, dum cadit super scientia, vel notitia explicita narratorum, *vt ex Arist. & omnibus vtriusque litteraturæ Doctoribus docet idem Giuniparus, vbi suprà num. 25. Aug. Barbos. claus. 102. num. 14. & claus. 127. num. 4. Monet. de commut. vlt. volunt. cap. 7. à num. 200.*

8 Y no es nueuo en el Derecho constituir diferentes formalidades, y efectos, etiam contrarios, en vn indiuiduo mismo, segun diuersos respectos, *vt passim docent iura, & interpretantur DD. per textum in l. Tutorem, 20. ff. de his, quibus vt indig. l. 2. ff. quod cuiusque vniuer. cap. frequens, in fine, cùm ibi notatis per Ioan. Andr. in vlt. glos. de restitut. spol. verb. Opponatur, lib. 6. explicant multis exemplis Ægid. Boss. conclus. 5. incipit: Generale, circa med. & conclus. 548. incipit: Quod si: & conclus. 423. Si Monachus. Decius cons. 77. col. 2. vers. Sed tamen, lib. 1. Lamberteng. copiosè de contract. glos. 11. num. 78. Tusch. tom. 1. litt. A. concl. 148. num. 20. & litt. P. conclus. 317. per totam, tom. 6. & in casu valdè stricto Cyn. in l. cum ipso. C. de contrah. empt.*

quem citat Surd cons 9. num. 42. tom. 1. cum pluribus Barbos. axiom. 8 num. 7. Salgad. de supplic. ad sanctiss. 2. p. cap. 15. à num. 22. & in labyrint. 2. p. cap. 7. à num. 26. cum seq. Carlebal de iudic. lib. 1. tit. 1. disput 2. q 4 num. 215. Ricc. in prax. aurea resol. 473. Loter. de re benefic. lib. 1. q. 16. num. 98. idem Barbos. in collect. ad cap. 5. de Cleric. coniug. num. 2. tom. 2.

9 Conque en esta communicacion de priuilegios, que eximen de pagar Diezmos, no solo cessa la presuncion de su ignorancia en el Pontifice concedente, que supone la Rota, y los textos, y doctrinas en que se funda; si que se persuade euidente la cierta ciencia: *vt patet ad sensum ex prædictis*, y lo manifiestan las clausulas que dexamos ponderadas en el margen, cuya naturaleza, y circunstancias niegan absolutamente qualquier defecto de intencion. *Ploto de in litem iurand. §. 1. num. 16. Francis. Viuius, verb. Immunitas, nu. 3. Cacher. deci. 39. nu. 17. & 20. Alex. cons 30. num. 4. & 14 vol. 5. Hipol. Rim. cons. 2. num. 13. & 14 & cons 59 num. 17. & 18 Bursat. cons. 16. num. 52. Paris. cõs. 68. num. 21. lib. 1. Menoch. cons. 156. num. 27. Rosenthal. de fæud. cap. 5. conclus. 86 num. 5. Pruckman. cons. 27. num. 25. vol. 1. quos refert, & sequitur Caspar Klockius de contrib. cap. 16. num. 112. & 113. Monet. de commut. vlt. vol. dict. cap. 7. num. 226. Rota apud Farinat. decis. 40. tom. 2. in Posth. num. 1. & in nostra Hispal. quam in fine adducimus num. 19. vers. Attenta præsertim verborum amplitudo, &c.*

SATISFACION AL PRESVPVESTO segundo.

10 QVe no sea nuestro priuilegio communicacion de vna Religiõ a otra, ipsiusmet verba pandunt; conque cessa assimismo en este caso el segundo presupuesto: porque aora no se trata de la communicacion general que tiene la Orden de mi Padre San Geronymo, con todas las Mendicantes, y no Mendicantes (aunq̃ es tan especifica la forma de su concession) *ne extranea sectemur suffragia, quibus domestica suppetunt tam magna præconia, vt ex Cassiod. didici lib. 5. Epist 3.* Si solo se pretende vsar del proprio derecho, que compete al Monasterio, en virtud de la reciprocacion de priuilegios, entre el todo, y demas partes dentro de esta misma Orden. Porque no es tan eficaz la influencia que se considera en la communicacion de las especies vniuersales, respecto del genero, como lo es, la que se mira en las especies subalternas, respecto de la alternante; ni esta es tan poderosa, como la que se halla en las partes, respecto del todo: porque como vna especie no es parte de otra (como no lo es el Bruto, del Hombre, nec è contrà) y solo se halla en ellas alguna similitud, es preciso que la communicacion, que entre si se les concede, *sit progressio de termino ad terminum per adæquationem, & paritatem, vt totidem verbis dixit Escobar in suo tract. de purit. & nobil. prob. p. 1. q. 9 § 4 num 44. ex Osualdo Iliger. ad Donel. lib. 1. comment. cap. 14 litt. A.* Lo qual no corre en la communicacion que se haze entre partes vniformes, coadunadas en su todo, *Quod est integrum quoddam ex pluribus inter sese cohærentibus constans, vt ex l. 30. de vsu cap. & alijs docet Loter. vbi in-*

infrà, num 57. Pues, eo ipso que se incorporaron en èl, se hizieron inseparables, en quanto lo incorporado, *Cùm totum recipiat suam essentiam à continuo, iuxta text. in l. eum, qui ædes, 20. & in l. rerum mixtura ff. de vsucap. tradit etiam Conan. commentar. iur. civ. lib.* 8. *cap.* 4. *sub num.* 1. *vers.* Totùm autem, *& ita fuit decisum apud Rot. decis.* 144. *ex num.* 1. *p.* 2. *Recent. vt testatur Loter. de re benefic. lib.* 2. *q.* 40. *nu.* 58. *Theophil. Raynaud. de virtut. & vitijs, lib.* 1. *sect.* 4. *cap.* 3. *à num.* 267.

11 En esta forma mirò el Sum. P. los Monasterios de la Orden, como partes iguales, ab eodem capite prouenientes: y juzgando por deformidad, que fuessen los priuilegios desiguales, en quienes era igual el instituto, *secundùm dispositionem text. in Cap. Quæ contra mores,* 8. *dist. & quod aliàs, vna, eademque res diuerso iure censeretur, contra reg. text. in dict. l. eum qui ædes, de vsucap. Quia circa* 22. *de priuileg. cap. Cùm in tua,* 30. *de decim. cap. Cognouimus,* 12. *q.* 2. *cum vulgat.* Concibiò en esta consideracion la clausula que se sigue: *Ac illa omnia (scilicet priuilegia, exemptiones, indulta, &c.) & singula de vno ad aliud Monasterium eiusdem Ordinis extendimus, ac ad inuicem, & vicissim communicamus, perindè ac si cuique illorum concessa extitissent.* Cuyas breves palabras, aun en la concision, encierran mysterio; pues por no faltar en los menores apices a la propriedad juridica de los terminos con que se explicaua, no dilatò los periodos de esta clausula, como la segunda de communicacion general, denotando la enixa voluntad solo en la repeticion de las dicciones, *ad inuicem, & vicissim*, que significan vna mismа cosa, y son las mas poderosas, que reconoce el derecho: y assi llama *Breviloquia*, a la substitucion reciproca, *quia brevibus verbis fit, scilicet vos inuicem substituo, Glos. Non est, in l. Lucius* 45 *ff. de vulgar. §. et si plures, inst. de vulgar. & pupil.*

12 Y la substitucion reciproca es especie *de per se. l. iam hoc iure,* 4. *& dict. gloss. Non est, eodem tit.* Porque requiere necessariamente para obrar los efectos plenarios, segũ su naturaleza, recaer sobre partes iguales, pues de otra suerte no seria reciprocacion perfecta: *Quia facta personis imparibus, quarum vna est maior, alia minor; continet tantùm illas substitutiones, quæ vtrique mutuo conuenire possunt, vt vulgares, sed non continet pupilares, quæ minori, & non maiori conuenire possũt. l. in testamento.* 6. *C. de testam. milit.*

13 Por esta causa el R. P. en la communicacion general con todas las Religiones, no vsa de estas palabras, antes aduertidamente pone la limitacion, *Et Regularibus institutis ipsius Ordinis contraria non existant, &c.* Porque considera vna Religion respecto de otra, como especies diferentes, y que no todos los priuilegios de vnas, pueden conuenir a otras, y que por esta razon no puede ser la communicacion reciproca: y assi por no frustar el efecto, significacion, y eficacia de estas palabras, no las expressa; si en aquella parte, que pueden communicallo, q̃ es de vn Monasterio a otro, dentro de vna misma Orden, donde son las partes vniformes, en quien no puede hallar embarazo toda la substancia de la reciprocacion que haze en cada reciprocado, la disposicion directa, y expressa, *Tanquam in partes æquales, exemplo substitutionis reciprocæ, quæ si fit inter pupillos, continet quatuor substitutiones (his breuibus verbis vos ad inuicem substituo) scilicet duas vulgares, & duas pupillares, quæ omnes dicuntur expressæ, dict. gloss. non est,* in

in l. Lucius 45. ff. de vulgar. & glos. fin. in l. precibus, C. de impuberum, glos. ad exemplum, ad med. in §. qua ratione, inst. de pupill. subst. plura singularia reciprocationum affert Card. Tusch. pract. conclus. tom. 6. litt. R. conclus. 48. per totum.

14 Y assi en virtud de esta reciprocacion, los Monasterios, q̃ antes se cósiderauã como partes separadas, con distinctos cóstitutiuos en razon de sus priuilegios; oy se hallan incorporados, inseparables, y vnidos en esta misma razon. *Nil enim est, quin id, quod natura sua diuiduum est, constituatur indiuiduum ex voluntate disponentis text. in l. cùm eiusdem de edilitio Edicto, cum citatis per Aym. in l. 4. §. Cato num. 191. de verb. oblig. & notat peracutè Loterius de re benef. lib. 2. q. 40. num. 56.*

15 Y siendo assi (como es cierto) que estas dicciones, *inuicem, & vicissim*, denotant reciprocationem inter partes. *ex l. 1. de verb. oblig. l. 1. C. de his qui antè apert. tab. cum supra citatis, & communionem inter eas inducit, vt per Ferrer. in constitut. Cathal. glos. 7. num. 15. quem, & dicta iura refert Barbos. diction. 176. num. 2. & 3.* no se puede dudar, que los priuilegios concedidos a todos los Monasterios de la Orden, y a cada vno en particular, por singulares que sean, estan comprehendidos en la inclusion precisa de esta clausula, por ser la significacion, y naturaleza de los terminos con que se componen tan ineuitables; y q̃ en su virtud, de la misma suerte, que estàn los priuilegios reciprocados entre los Monasterios que son las partes, se hallan incorporados en su todo, que es la Orden, ibi: *Eiusdem Ordinis. Dict. cap. Quæ contra mores, 8. dist. Non secus, ac ex alteratione partium, alteratur & totum, l. si quis cum totum, de excep. rei iud. l. qui scit, de vsuris. Neque enim potest constitui diuersum ius inter totum, & suas partes. Vulgat. l. quæ de te, in princ. de re iud. Rota apud Cenci. post suum tract. de censib. decis. 214. ex num. 4. Loter. de re benef. lib. 1. cap. 39. num. 222. Caramuel in Theolog. Regular. disput. 104. num. 1361. vers.* Vel esto.

16 Y esta es la razon potissima, para que el vso, y obseruancia de los priuilegios en vn Monasterio, sea bastante a conseruar el derecho de todos los demas que son de aquel Orden mismo; siendo assi, que no ay communicacion, quantumuis specialissima, que pueda conceder por comprehension el efecto virtual que se produze del vso, vt ex communi probat Chasaing. de Priv. Reg. tract. 1. cap. 3. propos. 8. Porque como la communicacion de vna Religion a otra prouiene de derechos diferentes, aunque sean vnos mismos los priuilegios, el vso de ellos en vna, no conserua el derecho distincto de las extrañas; si solo aquel immediato, y particular, de quien recibe el influxo, y anima las demas partes, q̃ como inseparables, y vniformes, vna vez reciprocadas, no puede subsistir la essencion de la vna, sin estar siempre communicando sus efectos en los restantes miembros que componen el cuerpo mistico de la Orden. Assi lo diò a entender la *Rota R. in vna Conchen. decimarum, S. Clementis, Veneris 12. Maij 1623. quæ est 96. inter impressas apud Tamb. in fine tom. 3. de iure Abbat. cuius verba sunt hæc num. 9. Secundò, quia ex quasi possessione exemptionis aliorum Monasteriorum eiusdem Ordinis fuit conseruatum ius dicti priuilegij huic Monasterio ad instar Patronorum: quam conclusionem approbavit Rota in dictis duabus decisionibus Orani, & coram Seraphino dict. decis. 951. nu. 1. & 2. Quod latiùs comprobat idem Tambur. tom. 1. disput. 15. q. 18.*

num.

num. 37. & Barbos. de iure Eccles. lib. 3. cap. 26. §. 3. num. 45. ex Portel. & alijs Chasaing. de priuil. Reg. tract. 1. cap. 5. prop. 1. vers. Duplex est autem.

17 Y es digna de reparo la similitud de que vsa la Rota en este punto, in illis verbis: *Ad instar Patronorum*, entre los quales la quasi possession de vno conserua el derecho de todos los Compatronos: *idem Tãbur. vbi supr. dict. num. 37. Vivian. de iure Patron. p. 2. lib. 5. cap 4. num. 44. Ioan. Mar. Nouar. de elect. fori. sect. 3. q. 1. num. 15.* Quod habet locum dumtaxat, vbi omnes Compatroni veniunt ex eodem iure, non ex diuerso, tunc enim quasi possessio vnius non conseruat ius diversorum Compatronorum, vt post multos obseruat *Vivian. vbi supr. num 46. ex Ricc. in prax. fori Eccles. titul. de iure Patron. decis. 209. num. 266. Post. de manuten. observ. 40. num. 7.* Porque esto solo procede de parte a parte vniformes, subordinadas a vn todo, mas no en especies diuersas: nam ex partis obseruatione totius ius retinetur, *glos. 1. in fine. in l. cùm notissimum 7. §. fin. C. de præscrip. 30. vel. 40. ann per textum in l. cum fide 4. C. de non numer. pec. Ciriac. controu. 225. num. 22.* Et vsus in parte ius in totum conseruat. *l. is qui vsum fruct. ã. ff. quibus modis vsusfruct. amitt. Crauet. de antiq. p. 4. §. materia ista, num. 29.*

18 A todo lo ponderado se nos puede replicar con dos decisiones de Rota, que se alegan por los Doctores de la contraria opinion, que la vna es la 40. de Farinacio, citada: y la otra de Coccino, que refiere Noguerol vbi suprà, y Barbosa en las addiciones del tomo 6. a la colectanea del dicho capitulo *Nuper de decimis*, cuya especie se opone a la de nuestro caso, pues la comunicacion que alli se desestima, parece que no es de Religion a Religion diferente, si de Monasterio a Monasterio de nuestra misma Orden, que es el de Guadalupe, vt constat ex verbis Barbosæ, ibi: *Et est conclusio recepta in Rota, quod nunquam censetur concessa exemptio decimarum per extensionem, aut communicationem priuilegiorum aliarum Religionum, vt videre est apud Farinat. decis. 214. num. 5. p. 2. Recent. & decis. 40. p. 4. Recent. & coram Coccin. inter eius impressas, decis. 279. vbi fuit dictum exemptionem Monasterij de Guadalupe, super Decimarum exemptione concessum alij Monasterio, non prodesse ad illius exemptionem, & redditur ratio ibi. Et quamvis Papa processerit per viam communicationis omnium, & singulorum priuilegiorum, & præcipuè illorum, per quæ eximuntur à decimarum, procurationum, visitationum, præstationum, & subsidiorum, ac aliorũ onerum quorumcumque præstatione, à quibus est exemptum Monasterium de Guadalupe, tamen ista communicatione non veniunt illa, quæ de facili concedi non solent, nisi de ijs facta sit specialis mentio, &c.*

19 Pero sin embargo no llega esta replica con mucha distancia a rozar los limites de nuestra question: porque se responde multipliciter, pues el motiuo en que se funda esta decision, no difiere de los que vamos satisfaciendo; y quando demos, que el Monasterio que pretendia la communicacion en aquel pleyto, fuesse de la misma Orden (que no consta; antes del contexto se deduze lo contrario) adhuc no nos perjudicaria, quando en el caso que alli se ventilava, no se pidiò la essencion por el derecho reciproco, ni se puso en consideracion este nueuo indulto, aplicado a los Rescriptos referidos, ni se probò la obseruancia, ni se alegò la immemorial, ni concurrieron las otras circunstancias que en el

F pre-

presente se proponen, y es en lo que consiste la relevancia: solo alli se insinua vna communicacion ordinaria, sin particular respecto que tenia aquel Monasterio litigante, para gozar los priuilegios del de Guadalupe, como le tienen otros muchos de la Orden; y en especial el nuestro de Bornos, que es vno de los presentados en los autos, y no nos valemos de èl para este efecto, por no apartarnos de la vnion, y reciprocacion que este nueuo priuilegio communica a los Monasterios entre si, pues faltando esta inspeccion, y mirando los Monasterios distinctos sin la incorporacion de priuilegios, vnaquæque domus suo sensu abundat, en esta materia de essenciones, y se consideran como partes separadas, sin connexion vniforme; quo casu, la misma razon corre de Monasterio à Monasterio, que de Religion à Religion, si cada vno vsa de sus priuilegios independentes del otro; quare nil mirum, que la sacra Rota juzgasse por insuficiente la dicha communicacion, y extension, que era de termino ad terminum erga partes separatas; pero aora considerandose vnidos, assiste a cada Monasterio muy diferente derecho, por ser, como es, vno mismo incorporado entre todos, en quienes corren, sin dificultad, los textos, y doctrinas referidas.

20 A exẽplo del vso, y del vsufructo, q̃ en el interin q̃ se cõsideran seruidũbres distinctas, y separadas, y por el cõsiguiẽte, especies diuersas, el exercicio en el vso, no cõserua el derecho del vsufructo, pero concurriendo vnidas en vn sugeto, donde el vso se mira como parte, y comodidad del vsufructo, entonces la obseruancia en el vso sustenta el todo, que es lo mismo que dexamos ponderado en los Monasterios, los quales no valiendose de la reciprocacion, se hallan separados como el vso del vsufructo, pero despues de la vnion, no se pueden discernir, ni juzgar como especies distinctas vno de otro, si como partes incorporadas, prouenientes de vn mismo derecho, como diximos de los Compatronos. Afiance esta verdad el sutil discurso de Fontanela, cuyas palabras al intento son tan doctas, como elegãtes, el qual en su *tract. de pact. nupt. claus. 4. gloss. 18. p. 1. à num. 157. sic fatur. Species autem vna non est pars alterius speciei, nec enim homo est pars bruti, nec è contrà, brutum hominis, nil igitur mirum, si ex receptione minorum vsurarum non colligimus animum fuiße conseruandi ius in maioribus, cùm sint inter se distinctæ, &c.* (& prosequitur paulò inferiùs ibi) *Sed dices eadem erit consideratio in vsu respectu vsusfructus, sunt enim ambæ species seruitutis distinctæ sub subalterno seruitutis mixtæ genere contentæ, vt post alios declarat Anton. Gom. variar. Resol. tom. 2. tit. de seruitutib. in princip. Ergo perperam videtur propter eandem rationem dictum in dict. l. is qui vsumfructum habet, vtendo ius sibi conseruare in debito vsufructu. Respondemus tamen, quod vsus dupliciter sumitur, vno quidem modo pro distincta specie servitutis ab vsufructu, & eo modo non est pars vsusfructus, quomodo sumitur in particulari illo titulo. Instit. de vsu, & habitat. Alio verò modo sumitur vsus, vt commoditas, & hoc modo pars dicitur esse ipsius vsusfructus. l. qui vsumfructum. ff. de verbor. obligat. & l. & per ius iurandum. ff. de acceptilat. ita pulchre Bart. in dict. l. is qui vsumfructum, num. 4. Hac distinctione vtuntur Dinus, & Joan. Andr. in Reg. in toto de Reg. iur. in 6. ad docendum quomodo iter sit pars actus. Hoc modo, vt pars vsusfructus sumitur vsus in l. is qui vsumfructum; vt benè aduertit Gloss. in allegat. l. & per iusiurandum.*

dum, verb. vsu: ideoque nil mirum, si quis vtendo conseruet sibi ius in debito vsufructu, &c.

21 De lo dicho se verifica, que el derecho que pretende nuestro Monasterio, no es mendigado por communicacion, si gozado por propriedad directa, y expressamente, en fuerça de la dicha reciprocacion, como parte formal del todo, en que se hallan incorporados indistinctamente todos los priuilegios, que aliàs eran particulares en la forma que và declarado, *Ut considerauit dicta Hispal. in fine posita, num. 9. 10. 11. 18. & 19. vers. Quam iure proprio, & num. 21.*

SATISFACION AL PRESVPVESTO *tercero.*

22 QUe no sea nuestra essencion reciproca, difficilis concessionis, haud obscurè liquet: pues para que vna cosa se tenga por no acostumbrada, ni facil de conceder, se deve considerar, respecto de que sugetos tiene esta dificultad, porque vna misma cosa puede ser dificultosa de conseguir para vnas personas, y muy facil para otras, y ser insolita en vn genero de gentes, y ser en otro acostumbrada: quapropter solitum debet attendi in eadem specie, & in ijsdem personis, cum ijsdem qualitatibus, iuxta tradita per Surd. decis. 87. num. 12. decis. 131. num. 10. quem refert, & sequitur Ciriac. cõtrov. 234. num. 11.

23 Y assi, aunque concedamos con la sacra Rota, que la essencion de Diezmos est difficilis concessionis, y que no se incluye en la communicacion general de todos los priuilegios, sin expressa mencion della; esto se deue entender, hablando regularmente en los casos ordinarios donde se suele reparar en esta dificultad; pero no quando interuienen para su impetracion atenciones superiores de Emperadores, y Reyes, a cuya contemplacion se concede de ordinario con mucha facilidad, por las razones que pondera latamente Salgad. de supplicat. ad Sanctiss. p. 1. cap. 6. à num. 39. vsque ad fin & p. 2. cap. 20. à num 45. cum seq. & multis alijs relatis, & rationibus perpensis docet Caspar Klockius de contrib. cap. 16. à num. 142. vsque ad num. 162.

24 Porque respecto de esta linea, nunca se podrà dezir con probabilidad, que el communicar la essencion de Diezmos, est difficilis concessionis, & multò minus quod non solet concedi, pues sin buscar exẽplos aliundè, tenemos continuados en la Ordẽ, a instancia del mismo Rey, este genero de essenciones, con derogacion expressa del capitulo *Nuper* desde SIXTO V. como queda advertido; y el mismo CLEMENTE VIII. pone por razon immediata, y precisa, para avocar à si el conocimiento de las causas tocantes a estos priuilegios, aver dimanado la gracia a contemplacion de tan soberano Monarca, como se lee en el mismo Rescripto de confirmacion, y auocacion, ibi: *Attendentes exemptiones huiusmodi per Prædecessores nostros ad eiusdem Regis, instantiam, ipsiusque Regis contemplatione emanasse, & propterea quascumq; causas contra dictas exemptiones per signaturam iustitiæ commissas, ad Nos harum serie avocantes, & pænitus extinguentes, &c.* Donde es de notar el termino de que vsa con el aduerbio *Propterea*, quod causam

pro-

proximam, & finalem dispositionis importat, *secundùm Bart. Alueric. Mathes. Gonzal. Roland. Honded. Tiraq. Gratian. & alios apud Barbos. de dictionibus dict. 293. num. 1. & 2.*

25 Y por esta causa, assi para communicarse, como para reuocarse los priuilegios concedidos a contemplacion de los Reyes, necessitan de mencion especifica, y expressa, *vt notat cum multis Giunipar. vbi supr. disput. 3. q. 4. cap. 1. num. 1. iuncto cap. 3. à num. 2. cum seq. & per totam q. 4.* Como se estyla en todas las expediciones, *cum illa dictione, Etiã Regum, &c. quæ est augmentatiua illorum, quæ prius non includebantur, vt per Barbos. diction. 112. num. 10.*

26 Porque estas concessiones no se regulan por los motiuos generales: y auiendose de guardar necessariamente proporcion entre la reuocacion de los priuilegios, y su concession, quia opponuntur quasi priuatiuè, vt ex Vazquez deducitur, 1. 2. disput. 156. cap. 4. & ex alijs moderníoribus Theologis tradit Giunipar. dict. disput. 3. q. 3. cap. 1. à num. 2. priuatio autem reducitur ad genus formæ contrariæ, & ex parte subiecti requirit omnes cõditiones requisitas ad positiuum oppositum, alias priuatio non erit, ex eo quod secundũ iurisperitos omnis res per quascumque causas nascitur, per easdem dissoluitur, ex reg. text. in cap. omnis 27. q. 2. & cap. omnis res, de reg. iur. extra. cum congestis per Barbos. axiom. 99. num. 8. & 9. Y de la misma suerte que semejantes priuilegios no se incluyen en las derogaciones comunes, para reuocarse; assi no se sugetan a las dificultades ordinarias, para concederse; conque para que se entendieran las decisiones, y doctrinas alegadas con ellos; era necessario que hablàran en communicaciones especificas, concedidas ex certa scientia, y a contemplacion de Reyes tan benemeritos erga Sedem Apostolicam, como la Magestad Catholica; que son las circunstancias que concurren en nuestro caso, faltando las quales no puede tener lugar su aplicacion, *vt egregiè cum Rota, & alijs obseruat Noguerol dict. allegat. 39. num. 32.*

27 Y con este temperamento admito yo la opinion de *Lezana in sum. tom. 3. verbo, Decimæ quoad Regulares, num. 8. & Fr. Ioan. de la Cruz in epitome priuileg. lib. 2. cap. 9. dub. 4. Raphael de la Torre in 2. 2. to. 1. q. 87. disput. 1. num. 5. Philipp. de la Cruz tract. de Decimis, §. 2. num. 8 Noster Garcia in sua politic. Reg. tom. 1. tract. 8. diffic. 4. dub. 2. punct. 4 num. 8, Pelizar. in Manual. Regul. tom. 2. tract. 8. cap. 7. sect. 5. nu. 170.* Los quales, por muchos fundamentos, y Doctores que juntan, tuuieron absolutamente, que todos los priuilegios de communicacion comprehenden de su naturaleza la essencion de Diezmos, si esta se halla concedida legitimamente en los indultos communicados, y responden a los prerequisitos fundamentales de la sacra Rota. El Padre Leandro, de sanctiss. sacram. haze distinccion entre las communicaciones in forma communi, & ex certa scientia, y resuelve, que en el primero caso tienen lugar las doctrinas Rotales, y no en el segundo, como latamente prueva, *to. 3. de præceptis Eccles. tract. 6. dis. 6. q. 64.* de cuyo dictamẽ no parece dissentir *Diana p. 10. tract. 12. resol. 49.* donde refiere los fundamẽtos de ambas partes, y conformandose con la Rota, no repruεva la sentencia de Leandro, como las otras.

28 Y aun en terminos menos circunstanciados que los nuestros, hizo la sacra Rota autentico este discurso, mostrando, como siempre, si no mas cier-

cierta, mas autorizada la verdad, *in vna Hispalens. Decimarum coram R. P. D. Corrado Merc. 26. Iunij 1647. que refiere Pelizar. tom. 2. tract. 8. cap. 1. sect. 3. num. 55.* Y porque no ay palabra en ella que no resuene armonica en la similitud de nuestro litigio, la pondrè a la letra al fin deste papel, citando en cada conclusion, como lo hago, el numero que le corresponde; en la conformidad que alli se distribuyen. Y especialmente reparo en las dos razones principales de decidir, que en dicha decision se assignan *num. 16. & 17.* La primera es, que considerando a la Compañia de Iesus (con cuyo Colegio se litigaua) como Orden Mendicante, y especie subalterna con las otras Mendicantes, subordinada al mismo objeto de Mendicacion, y a todos sus Colegios, Conventos, Casas, y personas, como miembros sugetos a vna misma Cabeça, y partes que componen aquel todo de su Orden: declara la sacra Rota, con este motiuo vnico, que deven, y han devido gozar de todos los priuilegios por especialissimos que ayan sido, concedidos a las Ordenes Mendicantes, aunque en el priuilegio de communicacion no se haga mencion especial de la essencion de Diezmos, que era la materia que alli se controuertia. Y esta es la misma razon que dexamos assignada con mas indiuidual especificacion; pues en el caso de aquella decision concurrieron dos especialidades que vencer; vna declarar, que el Colegio litigáte era parte vniforme del todo de la Compañia; y otra, que este todo fuesse especie mendicante subalterna: y sin embargo se juzgò la communicacion por eficaz, respecto del vinculo estrecho que se considerò entre vna, y otra Mendicante.

29 Pues hago yo aora mi argumento à maioritate rationis. Si por considerarse la Compañia especie mendicante subalterna, deviò gozar de la essencion de Diezmos, concedida a los Mendicantes, vno de los Colegios, que se dudaua si era parte formal de dicha Compañia; quanta mas connexion tiene vn Monasterio con otro en nuestro caso, donde no ay question sobre ser partes del todo, subordinadas a la Cabeça vnica de su Orden, con reciprocacion entre si, que no de vna Mendicante a otra, aun quando se hallàra sin las dudas que la decision propone, y desestima? Parece que seria agrauiar a la misma verdad reduzillo a cõparacion; *vt peracutè in simili philosophatur Caramuel de præcedentia Libra titul. de distinct. Religionum, p. 1. num. 8. cum seq.*

SATISFACION AL PRESVPVESTO *quarto.*

30 LA segunda razon que tuuo la sacra Rota para decidir en aquel caso, fue solo auerse alegado, y articulado por el Colegio, la costumbre immemorial de no dezmar, en que se hallauan las Mẽdicantes en España, y especialmente en el Arçobispado de Sevilla, sin considerar quasi possession particular en el Colegio litigante, juzgando por suficiente aquella vniuersal alegada en el genero, para conseruar esta singular pretendida en la especie, en conformidad de las decisiones, y doctrinas que a este intento quedan ponderadas en las satisfaciones precedentes, *& habetur in dict. Hispalen. num. 14. & 19.*

31 Y nuestro Monasterio no solo tiene por si esta misma costumbre de

las Mendicantes, cuyos priuilegios communica in forma specifici, y la de toda su Orden, cuya reciprocacion conserua inseparable; si que la tiene especialissima, y propria con quasipossession actual, y continua de no dezmar de todas las tierras que recive en arrendamiento, y labra, y cultiua a sus proprias expensas, desde su fundacion, como le verifica de la probança hecha ante el Conseruador, y reproduzida en la prosecucion de esta causa oportunamente, *ad notata per Rot. apud Farin. decis. 639. num. 3. p. 4. Recent.* Sobre que se han continuado los demas autos, sin contradiccion alguna, *ad tradita per Menoch. cons. 367. nu. 9. 25. & 27. & Farinat. in Repert. iudic. q. 46. num. 7.* Compulsandose juntamente para la segunda instancia, *iuxta circumstantias cumulatas per Postium de manuten. obseru. 69. num. 21.* como substanciada con la parte del mismo Cabildo, que salio a la defensa en aquel juyzio, en que se examinaron los testigos, los quales deponen de possession mas que centenaria, con ciencia, y paciencia de los interessados, y con todos los requisitos, que para la immemorial pide la *Ley 41. de Toro*: de la qual ha tomado copia diuersas vezes el Cabildo, deteniendola en su poder mucho tiempo con noticia, y conocimiento de todo lo que contiene, *quod ex ipso actu necessariò deducitur D. Joan. del Castillo, to. 7. de tertijs, cap. 26. num. 30. Farin. p. 2. Fragment. verbo Ignorantia, num. 112.* Admitiendo el perjuyzio que de dicha probança le resulta, *vt tenuit Rota decis. 2. num 46. & 47 de Rescript. in Novis. Mohedan. decis. 3. titul de iudic. Lancelot. de attentat. cap. 4. in præfat. num. 212. Franch. decis. 463 Rota per Ludovi. decis. 159. num. 1. & ibi Add. nu. 3. & 6. Amat cons. 761. Rota per Farinat. decis. 352. num. 2. tom. 1. & decis. 450. num. 1. & 2. tom. 2. in posth. Rovit. decis. 1. num. 10. vbi alios, quos refert, & sequitur Noguerol allegat. 19. num 20. Præcipuè in articulo manutentionis, in quo qualis qualis probatio sufficit, quamvis sit coniecturata, etiam non concurrente veritatis fumo, dum immemorialis resultat, vt dixit Rota in repetita nostra Hispalen. num. 3. Posth. de manut. obseru. 70. num. 3. & magis in terminis Rota apud ipsum, decis. 502. in fine.*

SATISFACESE A LA OBIECCION del abuso.

32 ESta essencion tan irrefragable, obseruada incócusamente desde la fundacion de el Monasterio, solo pudiera malquistalla, o la exorbitancia en el abuso de los priuilegios, o el detrimento notable superueniente en la congrua de los Ministros que la tienen consignada en la porcion de los Diezmos: *iuxta text. in Clem. 1. §. fin. vbi gloss verbo Ex collendas de Decimis. Vivian. in ration. & commun. Scribentes ibidem. Puteus decis. 522. Penna tom. 2. decis. 911. post nu. 1. Barbosa Kockier de iurisdictione ordinarij in exemptos, lib. 3. q. 28. Pelizarius de iure Ecclesiastico, tom. 2. lib. 3. cap. 26. §. 3. num. 44. Pater Leandr. in manual. Regul. tom. 2. tract 8. cap. 7. sect 4. num. 179. Pater Caspar tom. 3. de præcept. Eccles. tit. de Decimis, tract. 6. disput. 6. q. 51. Klockius de contrib. cap. 16. num 98. & 101. & cap. 19. num 477. & 478 cũ penè infinitis apud ipsos, & omnes in cap. suggestũ de decimis. Aufre.*

in

in repet. Clem. 1. notab 4. de off. ordin. Kockier de iurisd. p. 3 q. 17 nu. 4. Escobar de nobilit. probanda, p. 2. q. 1. gloss. 8 num. 3 & 4. & fuit consideratum in dict. Hispalen. cum ibi adductis num. 20. vers. Nam hæc obiectio, circa finem.

33 Pero la templança modesta de el Monasterio ha tenido siempre tan sugeta la cudicia, y tan reprimidos los excessos, que componiendose su patrimonio, y dotacion primitiua de nueue Cortijos dilatados en el termino de Xerez de la Frontera, Territorio, y Dezmeria del mesmo Arçobispado de Sevilla, cuyos opimos frutos diezman ordinariamente mas de dos mil fanegas de granos; y perteneciendo a los Monjes la percepcion de estos Diezmos, como reditos de su hazienda propria, cuya exempcion Real passa a los colonos, segun la concession expressa, y distincta que contiene el priuilegio, vt in eius inspectione fuit demonstratum, ibi: *Sine illa proprijs manibus, aut sumptibus excollatis, sivè per alios quomodolibet excollatur, siue ab alijs arrendentur.* Et ibi: *Prædia etiam ab alijs conducta, eorumque colonos.* Sin embargo de esta amplitud comprehensiua, que abraça a vn mesmo tiempo con la conjuncion, *Etiam*, assi los Diezmos de las tierras proprias, que el Monasterio en qualquier manera conduze a estraños, como los de las agenas, q̃ recive en arrendamiento, y cultiua a sus expensas para el gasto de la comunidad, y sin embargo, que dentro de los limites de dichos priuilegios pudiera cobrar los vnos sin pagar los otros, no ha querido el Monasterio esquilmarlo todo a vn tiempo, por no incurrir en la mas remota especie de ambicion, procurando conseruarse con moderacion decente, sin las miserias de pobre, ni las embidias de rico: a exemplo del Emperador Aureliano, *qui amicos suos honesto modo, & modicè ditabat* (como refiere Vopisco) *vt miserias paupertatis effugerent, divitiarum verò invidiam patrimonij moderatione vitarent.*

34 Y assi nunca que el Monasterio ha cultiuado sus Cortijos, ha pretendido sembrar, ni tomar en arrendamiento tierras extrañas; y siempre que lo ha hecho, por evitar las incomodidades que ocasiona la mucha distancia que ay desde el Monasterio a dichas sus heredades, ha prestado consentimiento, y dado permission con tacita tolerancia, para que los Diezmos procedidos de ellas, entren en la dezmeria comun, respecto de no pagallos de las tierras agenas que sembraua: y esta correspondencia reciproca se ha venido deriuando successiuamente entre el Cabildo, y Monasterio, sin repugnancia de las personas que se han ido subrogando en ambas communidades, veneraudo cada qual en su tiempo la concordia reverente que se obseruò en los passados; diziendo con Cassiodoro lib. 2. epist. 4. *Delectamur vetustatis inuento, & sequi regulas constitutas libenter amplectimur, quia locus subreptionibus non relinquitur, quoties rationabiliter cõstituta seruantur.* Y como aquellos Padres antiguos, que bevieron la verdad en su fuente primitiua, tomaron este temperamento, porque tuuieron creido ser este el piadoso intento de los Romanos Pontifices en la concession de semejantes essenciones, para que siruan a la necessidad, y no a la negociacion; siempre se ha tenido por el medio mas razonable, no vsar de todas a vn tiempo, si con orden successiuo, vnas en defecto de otras, *argument. text. in l. peto. § fratre, & in l. cùm ita. §. in fidei commisso, de legat. 2. cum similibus.*

Y

35 Y siempre la Santa Iglesia hizo mucho aprecio de esta accion, mostrado su estimacion, reconocida cō el venerable silencio de tātos años, sin que presumiesse entonces, que el rendimiento obsequioso de los Monges, era falta de justicia para introduzir litigios, o temerosa dejeccion de animo para mantenellos; ni el Monasterio deviò temer de tan gran Principe extratagemas vulgares, ni recelar accidentes comunes, ni creer, que la modestia fuesse incitatiuo de la discordia, ni sospechar, que auer cedido mucho de su derecho, pudiesse ser motiuo para la pretension de vsurpallo todo, que es lo que refiere Livio lib. 8. Historiarum, auer sucedido a los Romanos, por la demasiada modestia q̄ afectaron con los Latinos, *ex quo Responso* (dize Livio) *Latini non modo reconciliati non sunt, sed ferociores facti, vt per speciem belli adversus Sammites parandi; crebris consultationibus bellum Romanorū meditarentur, & paulò post manifestè se hostes esse profiterentur. In quam sententiam idem Annius Prætor apud ipsos sic locutus est: Tētastis pacientiam Populi Romani negando militem; quis dubitat exarsisse eos? Pertulerunt tamen tunc dolorem, Exercitus nos parare adversus Sammites fœderatos suos audierunt, nec mouerunt se ab vrbe. Vndè hæc tanta modestia, nisi ex conscientia virium, & nostrarum, & suarum?* Y de estas mismas palabras saca vn Politico este doctrinal documento, *Satiùs est* (prosigue este Autor, apostilando a Liuio) *etiam bello operto aliquid amittere, quàm vt metu belli id condonasse videaris; nam persæpè accidit, vt multa condonantes auertendi belli causa id potiùs aduersus nos excitemus, quàm arceamus ob malitiam adversariorum videlicet, qui vbi intellexerunt te meticulosum, abiectumque esse, subindè alia, atque alia postulabunt.*

36 Y no es tan profana la doctrina, que no estè canonizada mas de vna vez por la Sede Apostolica, pues *STEPHANO Papa V.* referido en el cap. *Loci nostri*, 35. q. 6. dize: *Reum quippè antè conspectum diuini Judicis se nouerit esse, qui nititur vtiliter finita rescindere, ac roborata quolibet ausu violare. Ecclesiastici quippè vigoris ordo confunditur, si aut temerè illicita præsumantur, aut non concessa impunè tententur. Proinde si negligenter ea, quæ malè vsurpantur omittimus, excessus viam procul dubio alijs apperimus. Repetitum in cap. peruenit in fin. 93. distinct.*

37 Antes bien tuuo por mejor el Monasterio peligrar en su confiança, que assegurarse en su cautela, quando en anticipar las dissensiones, estragava juntamente la decencia de su estado, violava los monumentos de aquellos Padres antiguos, y agraviava la autoridad de Consistorio tan grave, haziendo possible vna injuria, donde se ha de suponer la norma de la equidad, tambien enseñada con la tradicion de tantos venerables Predecessores, cuyas obseruaciones prudentes deuen ser preceptos inviolables: assi lo ponderò, con no poca energia, *GREGORIO Papa, referido por Graciano in cap. Quod verò*, 25. q. 2. *sic fatus: Quod verò dictis nostris tēporibus servari debere, quæ à meis quoque Prædecessoribus tradita, atque custodita sunt, absit à me, vt statuta Maiorum Consacerdotibus meis in qualibet Ecclesia infringam, quia mihi iniuriam facio si fratribus meis iura perturbo. Idem cauetur in cap. De Ecclesiasticis, & in cap. Amputato eadem causa, & quæst. & in cap. Ideò, 25. q. 1. & in cap. 1. 35. q. 9.*

Ma-

38 Mayormente estando el Monasterio cō la seguridad, de q̄ no solo en este caso cessaua la consideracion de notable detrimento en la congrua de los Ministros, si que recebian ventajosa vtilidad, en que el Monasterio no sembrasse sus Cortijos, quando labrando fuera, lo haze tan limitadamente, que ningun año ha llegado toda la cosecha principal de las tierras que ha cultiuado agenas, a los Diezmos de las proprias que ha dexado de panificar.

39 Y desta verdad nació [no sin mysterio] aquel sagrado silencio que afectaron los Capitulares antiguos, como quien sabia bien, y tenia reconocido, que de no perturbar a el Monasterio en esto poco que goza de justicia, procedia vnicamente conseruar el Cabildo aquello mucho que percibe de gracia, y que la subsistencia de lo vno dependia necessariamente de la duracion de lo otro, como actos correspectiuos de su naturaleza, y esto es lo mas que puede excogitar el Cabildo a su favor, fundado en aquella intencion, con que templaron los Mayores la amplitud de los priuilegios, *quia intentio facit actus correspectiuos. Aymon Crauet. cons. 170. num. 6. Mohedan. decis. 224. Cæsar Grassis. decis. 86. num. 8. & 9. Muta. decis. 73. num. 16. & decis. 74. num. 8. Valenzuela Velazquez cons. 62. num. 46. tom. 1.*

40 Y la intencion, y animo que interuino, y precedió en el origen de estos actos, se manifiesta, y declara con la obseruancia continuada que les sucede, *quia ex his, quæ posteà fiunt, declaratur qualis fuit animus in correspectiuis præcedentibus. Ita in specie Crauet. cons. 100. num. 8. lib. 1. Hondedeus cons. 32. num 11. lib. 1. latissimè Menoch. de istis actibus correspectiuis, cons. 109. num. 9. & 39. & de præsumpt. lib. 6 præsū. 12. num. 4. Sesse decis. 19. per totam. Fontanel. de pact. nuptial. tom. 2. claus. 14. & fin. gloss. vnica, p. 1. num. 18.*

41 Et correspectiuitas cùm habeat relationem ad aliud, cuius gratia, & respectu aliquid fit, *vt notant DD. in l. petens, 27. C. de pactis, præcipue Decius num. 3. Tiraquel in l. Si vnquam, verbo, Donatione largitus, num. 118. Crauet. cons. 298. num. 13. & cons. 153. num. 8. Menoch. dict. præsumpt. 12. num. 2. & cons. 156. num 14. Ciriac. controuer. 146. num. 36 Cardinal. Tusch. tom. 2. litt. C. conclus. 1043. num. 2.*

42 Entonces se dizen los actos correspectiuos, quando vno se haze por otro, *l. si ventri. § 1. ff. de priuil. creditor. l. lecta. vers. Dicebam, vbi DD. hoc notant. ff. si certum petat. l. patris, & filij. ff. de vulgari. & pupillari substit. l. cùm Antiquitas. C. de testament. Rota decis. 1160. nu. 5 p. 3. diuers. sacri Palatij, & decis. 492. num. 2. p. 1. Muta. dict. decis. 73. num. 16. Valenzuel. dict. cons. 62. num. 43. Fontanel. dict. claus. 14. num. 17.*

43 Y como la subsistencia de el vno influye en la eficacia de el otro, por ser vnico el respecto que los conserua, sine quo neuter stare queat, *l. etiam 30. § ex causa. ff. de minoribus, l. fin. ff. de acceptil. l. Clemens. 81. § 1. ff. de hæred. instit. l. Alumnæ 30. § Seia, l. filiæ, 31. § matri ff. de adimend. legat. Crauet. cons. 179. num. 13. Menoch. dict. præsump. 12. num. 2 lib. 6. Ciriacus dict. controuer. 146. num. 37.*

44 Y por esta causa se reputan por vn acto sugetos a vna mesma disposicion, con naturaleza induidua, quia de duobus actibus correspectiuis dicitur quod de vno actu. *Dict. l. si ventri. § 1. de priuil. cred. DD. in dict. l. lecta, si certum petat. Valenzuel. cum alijs multis dict. cons. 62, num. 44.*

num 44. Mantica de tacitis,& ambiguis conuention.lib.2.ti.3.num.20 sub vers. Sed hoc procedit. Ioan. Anton. Bellon cons.77.num.13. Ciriac. dict. controver. 146. num. 38. Tusch. conclus. 1044. num. 12. litt. C. tom. 2.

45 De aqui es, que cessando por qualquier causa este respecto que produzia la conseruacion de estos dos actos, y faltando el vno de ellos, ha de quedar inutil precisamente el otro correspectiuo, *dict. l. fin. ff. de acceptila. cum similibus*, proinde deficiente vno ex correspectiuis in nostro casu, scilicet exemptio absolutione Decimarũ ex terris ab alijs conductis, non potest subsistere alterum, scilicet solutio earumdem ex prædijs patrimonialibus eiusdem Monasterij, alijs locata; cum aliud sustineatur respectu alius, *l. cum emptor ff. de rescindend. vendit. dict. l. Alumnæ 30. §. Titia,& l. sequenti. § matri ff de adimend. legat. Menoch. dict lib. 6. præs. 12. num. 22. & dict. cons. 156. num. 15. vbi subdit, quod ea est correspectiuorum actuum natura, vt si vnus extinguitur,& alter pariter annulletur: & in cons. 92. num. 42. & cons. 178. num 1 Cravet. cons. 153. num. 8. Barbosa in collect. ad l. petens. 27. C. de pact. tom. 1. Ciriac. controuer. 90. num. 11. & dict. controuer. 146. num 39. Mantic. de tacit. & ambig. conuent. dict. lib. 2. tit. 3 sub dict. vers. Sed hoc procedit. Honded. cons. 82. num. 56. vol. 1. Cardinal. Tusch. dict. cõclus. 1043 & conclus. 1044 num. 7. cum pæne infinitis ab eisdem congestis. Lcter. de re benefic. lib. 3. q. 15. num. 5. Rota apud Posthium decis. 225. num. 6.*

46 Y en este sentido, aunque es el mas odioso para el Monasterio, siempre vendrà, por escusar dissensiones, en pagar todos los Diezmos que han podido proceder de la dicha Dehesa de la Mediana, conque el Cabildo le restituya los que pareciere auer percevido en este tiempo de su arrẽdamiẽto, de los Cortijos q̃ son proprios de el Monasterio en el Territorio de Sevilla: y no puede presumirse fraude dõde se cõcede ob cion, para q̃ elija a su arbitrio lo q̃ juzgàre q̃ le puede estar mas bien. A q̃ no deverâ negarse con razõ, pues si en el Monasterio pareciera ambicion no permitir perder algo; en el Cabildo fuera iniquidad querer vsurparlo todo. *Iniquissimum enim est [auctore Pupiniano] auferre Domino, quod vsus ei non abstulit. l. 20. ex quibus causis maior. l. quod meo, 18. §. fin. vbi DD. ff. de acquir. poss. cap. Cùm olim, de præscript. Iasson. in l. 3. in princ. num. 35. & seq. ff. de adquir. poss. Quia sicut nostra defendimus* (dixo el Romano Pontifice Gregor. in cap. Ecclesiasticis, 8. 25. q. 2.) *ita quibusque Ecclesijs sua iura seruamus, nec cuilibet favente gratia, vltrà quam meretur impartior, nec vlli hoc, quod sui iuris est, ambitu stimulante, derogabo.*

ARTICVLVS II.

47 CONocida la existencia, y eficacia de estos priuilegios, serà facil persuadir la fuerça de su obseruancia, y los flacos fundamentos, sobre que pretende el Cabildo fabricar este litigio. Porque priuilegio no es otra cosa que vna ley particular contra el derecho comun, *cap. Priuilegia, 3. dist. cap. Abbate, de verbor. sign. & vtrobiq. Scribentes, DD. communiter in Rub. de priuileg. Summistæ, verbo Priuilegium. Suarez lib. 8. de legib. cap. 1. num. 3. Salas eodem tract. disp. 1. sect. 7.*

sect. 7. num. 43. & sect. 8. num. 48. & disp. 17. sect. 1. num. 2. Acuña, & Barbosa in dict. cap. Priuilegia, & Amicus, tom. 5. disput. 9. sect. 1. n. 1.

48 Cuyo tenor prueva con evidencia, y releuancia la concession que contiene, *cap. Cùm contingat, de Rescript. Abb. in cap. 1. num 9. de confirmat. vtil. & inutil. Felin. in cap. Licet causam, num. 10. de probation. Alex. cons. 197. vol. 2. Paris. cons. 17. num. 2. vol. 1. Camill. Borell. cons. 1. num. 36. Contard. in l. vnic. C. de moment.. possess. limit. 9. nu. 30. Surd. cons. 405. num. 28. Farinat. in prax. crim. q. 21. num. 28. Klocki. de contrib. cap. 20. & 95.*

49 El qual deroga necessariamente el derecho que se le opone segun su misma naturaleza, y essencial constitutiuo: y vna de las propriedades de su efecto, es priuar a los interessados de la accion, que por derecho comun les competia contra las personas que el indulto exime, y como presupuesto preciso, no es necessario expressallo. Aduertencia es de Felino, a quien sigue el resto de los Doctores, *in cap. Nonnulli, à nu. 11. de Rescript.* Y en estos terminos lo explica Paris. cuyas palabaas refiere *Klockier de iurisdict. ord. p. 1. q. 11. num. 5.* ibi: *Nec erat necesse in dictis priuilegijs, quod fieret mentio de iuribus Ordinarij, cui infertur præiudicium, nam ipsa talia priuilegia derogant Ordinarijs, quia priuantur iuribus ipsorum, & priuatio præsupponere debet habitum, vt tradit Gloss. quam sequuntur ibi Scribentes, maximè Abb. cap. Olim, & 1. de priuileg. Ioan. Andr. Cald. Abb. cap. Dudùm, in principio eodem. Decius cons. 150. col. 1. vers. Et præsupponendum ita verbaliter. Paris. cons. 22. num 8. vol. 4. & est communis per bellè Klockius cap. 16. à num 15. cum seq. Giunip. disp. 2. q. 3. cap. 2. num. 4.*

50 Y esta es la principal diferencia que assignan los Doctores entre los priuilegios, y rescriptos, pues aquellos son *contra ius* (*Gloss. in summa 35. q. 2. Rebuff. in prax. benif. p. 1. titul. differentiæ inter priuilegium, & rescriptum, numer. 23.*) dicta quasi priuata legia, eo quòd priuatam legem singulis generent. (*Cap. fin 25. q. 1. Bart. in l. 1. in fin. C. de iuris, & fact. ignor. l. fin ff. de constitut princip. Acuña cum Suarez, Salas, & alijs in dict. cap. Priuilegia*) Rescripta verò sunt secundùm ius, ac ad obseruantiam iuris (*Gloss. in cap. Vnico, in verb. Noscatur, in fine de constitut. in 6. Franc. ibi. num. 11. cum Apost. Abb. in Rub. de Rescrip. à num. 2.*) Desuerte que el Rescripto supone derecho que conseruar, ora sea de ley comun, ora de priuilegio particular, y se conoce de su difinicion, *quia Rescripta sunt litteræ à Summo Pontifice emissæ ad observantiam iuris (vt habetur in cap. 1. & 2. de Rescrip. & passim)* seu motu proprio (*cap. 23. & cap. seq. de præbend. in 6.*) seu aliquo conquerente (*cap. 2. & 4. extra eodem*) vel supplicante (*cap. vltimo de eo qui cognouit consang. vxor.*) aut consulente (*cap Consuluit, 24. de off. iud. de legat.*) siue suggerente, quę suggestio vocatur intimatio (*cap. 2. de Rescript.*) vel insinuatio (*cap. 3. de procurat.*) aut relatio, *cap. 4. vel nos verò eodem titulo.* Y assi el Romano Pontif. añadiendo a las confirmaciones de nuestros priuilegios las clausulas de Rescripto, *ibi sublata facultate aliter iudicandi, &c.* supuso necessariamente el buen derecho que se le proponia de parte de el Monasterio, juzgando por suficiente el priuilegio para produzir los efectos de ley particular, y derogar la comun que se le oponia; sin que fuesse de embarazo el perjuyzio de tercero, porque este siempre estuuo preuisto antes de la concession,

cession, conque para rescriuir precediò bastantissimo conocimiento de causa, en que se verificassen las clausulas, *ex certa scientia, & motu proprio*, y las semejantes.

51 Y por esta razon, quien funda su intencion en privilegio, tiene assistencia legal en la essencion de su caso; de que resulta, que el Cabildo en el nuestro no puede valerse de la assistencia del Derecho comun en la percepcion de Diezmos de toda su Diœcesis, contra la particular de el Monasterio; y es la razon, porque constando, como consta de el priuilegio, cessa la assistencia de el Derecho comun, a que se opone la essencion con assistencia legitima especial. *L. 1. ff. de constitut. princip. quia priuilegium eamdem vim habet, ac si ex iure communi competeret, l. liberos, 18. C. de collation. Cardin. Tusch. tom. 6. pract. concl. litt. P. cõclus. 717. n. 2. cõpróbat cum alijs Barbos. in dict. cap. Priuilegia, à nu. 2. vsque ad 7. & coadiuvatur illo cõmuni axiomate, quod genus per speciẽ derogatur, & species in specie sua tantum operatur, quantum genus in genere suo. Felin. cons. 46. num. 15. ex l. si chorus in prin. ff. de legat. 3. latè Barbos. axiomate 107. num. 1. 3. & 32. & fuit dictum in dicta Hispalens. num. 8. Escobar. de puritat. p. 1. q. 4. §. 1. num 45.*

52 Reconociendo el Cabildo esta dificultad, y que no puede competir con el Monasterio, si lo confiessa priuilegiado, precautela su demanda, no pidiendo mas Diezmos que los procedidos de la Dehesa de la Mediana, sin darse por entendido de la essencion, ni de el vso continuo, q̃ en su virtud se ha obseruado, y con dirigir el pedimiẽto a estas tierras, singularmente pretende, a mi ver, lograr dos intentos: vno, excusar el perjuyzio que se le pudiera seguir por la omission de no aver cobrado Diezmos de el Monasterio en tantos años, como ha sembrado diferentes Cortijos agenos, sin pagarlos, *quia ius decimandi non decimando amittitur si occasio evenisset, secundùm Crauet. cons. 111. num. 3. Fab. de Anna, cons. 60. num 11. Natta cons. 406 num. 21. & cons. 431. nu. 27. & cons. 627. nu. 2. Ioan. Iacob. de Leonard. inter consilia Alberti* Bruni, *cons. 117. num. 138. Cæphal. cons. 177. num. 22. Bursat cons. 186. num. 13. Surd. cons. 234. num. 34. Menoch. cons. 887. num. 48. Covar. in relect. cap. Possessor, p. 2. §. 2. num. 6. Gilkenius tract. de præscript. p. 1. cap. 6. num. 63. Caspar Klockius de contrib. cap. 3. num. 182.*

53 Y el otro, hazer de este acto consequencia general para lo futuro, coadjuvando con la quasipossession la assistencia de el Derecho comũ, para hazella manutenible, *ex eo, quia in materia quarumcumque Decimarum Rota non dat mandatum de manutenendo, propter iuris communis assistentiam, nisi probata etiam quasipossessione, vt docet Beltraminus ad Gregor. XV. decis. 312. in fine. Posth. de manutent. observat. 45. num. 42. Penna decis. 1048. num. 2. Plures alias decisiones refert Salgad. de protect. Reg. tom. 2. p. 3. cap. 10. num. 125. Barbos. de potesta. Episcopi, p. 3. allegat. 127. num. 43. idem Posth. decis. 195. num. 1. post dict. tract.*

54 Y es cierto, que si el Monasterio se dexasse vencer indefenso, seria possible conseguillo todo de gracia, pero nunca de justicia. Porque estando el priuilegio vniuersal, que concede absolutamente exempcion de pagar qualesquier Diezmos, y oponiendolo el Monasterio, quedan aquellos intentos desvanecidos de si mismos, *& incidunt in foueam, quam fecerunt*. Y assi es necessario recurrir a nuevos motiuos, que puedan

dan dar pretexto a la profecucion de efta caufa, y yo en mis noticias no he podido colegir de la demanda, mas de tres medios a que fe pueda aplicar, reduziendo a ellos todo quanto es ponderable por la parte de el Cabildo.

55 El primero es, confiderando eftos priuilegios abrogados por contrario vfo, aviendo intervenido contra fu exercicio legitima prefcripcion, *quo cafu tanquam renunciatum amittitur priuilegium. Cap. Si de terra, 6. cap. Accedentibus, 15. de priuileg. & vtrobique. Barbofa in collect. cum communit. Scribentibus, & alijs quamplurimis Cafaing. de priuileg. regul. tract. 5. propof. 1. Pelizar. in manual. regul. tom. 2. tract. 8. cap. 7. fect. 4. num. 177. Pater Leand. de præceptis Ecclef. to. 3. tract. 6. difput. 6. q. 53.* Y efto parece que infinua el Cabildo, haziendo nouedad, de que el Monafterio fiembre tierras agenas, fin pagalle Diezmos, fuponiendo auellos cobrado fiempre.

56 El fegundo es, juzgandolos obferuados en parte; queriendo reftringir el derecho vniuerfal de effencion, al vfo particular de folos aquellos prædios que fe hallàren cultiuados por el Monafterio, fin aver pagado Diezmos, *Ex eo, quia præfcriptio non habet plus de potentia, quã de vfu, vt tradit Menoch. de retinend. poff. remed. 5. à num. 62. Greg. Lopez in l. 2. tit. 15. part. 2. gloff. 10. col. 4. Curtius Iun. conf. 26. num. 10. Craueta de antiq. tempor. 4. p. princip. num. 43. Ex quo vulgare proceffit axioma, quod tantum præfcriptum, quantum poffeffum. Cap. Dilecto de off. Archid. gloff. in cap. Auditis, verbo Interruptionem, de præfcri. Valenz. Velazq. conf. 33. num. 217. & 218. Auguft. Barbof. axio. 187. num. 1. & 2. & in collect. ad cap. fine poffeffione, de regul. iuris, lib. 6.* Y a efto puede mirar auer pronunciado el Ordinario auto de mauutencion a fauor del Cabildo, defeftimando la poffeffion que tiene probada el Monafterio ante el Conferuador, cuyos autos eftàn acumulados a la caufa principal, pareciendole, que aquellos actos no deuen obrar extenfion para otras tierras.

57 El tercero es, pretendiendo el Cabildo aver prefcripto algunas tierras fingularmente contra el Derecho vniuerfal de effencion, porque aquella poffeffion particular limita la influencia de efta general, para q̃ no fe extienda a las efpecies que otro poffee, aunque fe hallen comprehendidas en la vniuerfalidad de el priuilegio. *Ex eo, quod tunc iuris vniuerfalis poßeffio extenditur ad aliam fpeciem etiam non poßeffam, comprehenfam tamen fub eodem iure vniuerfali, alio fcilicet non exiftente in poffeffione, fiquidem in concurfu particularis probationis; vniuerfalis poffeffionis probatio non operatur, extenfionẽ, ita ex latè congeftis per Anton. Gabr. commun. opin. titul. de præfcript. conclus. 2. nu. 24. & feq. plurimos citat Molina de primogenijs, lib. 2. cap. 6. num. 18. Abb. in cap. 1. num. 8. vt lite pendente, poft Innocent. in cap. Cùm venißent, de reftitut. fpoliarum, Capicius decif. 189. Marefcot. variarũ, lib. 1. cap. 11. num. 19. & 28. quos refert totidem verbis Salgad. de Reg. protect. dict. p. 3. cap. 10. num. 136. & quamplures alios adducit Auguft. Barbof. in collect. ad text. in cap. 1. de Religiof. domibus, num. 5. poft medium, & cũ alijs multis Cafpar Klockius de contribut. cap. 3. à num. 186. vfque ad nu. 200.* Y en efte fentido fe puede admitir el conato que ha puefto el Cabildo en indiuiduar fu probança fingular, y feñaladamente a la quafipoffeffion de percebir Diezmos de los fructos que han procedido de

la dicha Dehesa de la Mediana, y esto mismo dàn a entēder las palabras con que està concevido dicho auto.

58 Si estos fundamentos, o qualquier de ellos se pudiera proporcionar con el hecho, no dudo que fuera arriesgada, y aun escrupulosa la defensa: mas nos hallamos tan lexos de sus terminos, que serà la omission pecaminosa: y para que se conozca la verdad sin estas confusiones, yremos careando el Hecho con el Derecho, y se descubrirà la dissimilitud que se halla entre vno, y otro, *Nec tamen refellere erit adeò operosum, cùm ipsæmet levissimo inctu impulsæ corruant.*

CONFVTACION PRIMERA.

59 VEamos pues, començando por el primero, si concurren en este caso las circunstancias que se requieren, para que el priuilegio se pierda per cōtrarium vsum: dixi per contrarium vsum, hoc est non vsum priuatiuum, quia per non vsum negatiuum, vt cùm priuilegio vtimur, quando nullà vtendi data fuit occasio, certum est priuilegium non cessare; cùm nequeat non vsus privilegij esse morale signum voluntatis renuntiantis; nisi quando privilegiarius deberet vti priuilegio, & non vtitur, quod est, quando ei offertur occasio vtendi, & non vtitur. *Ita communiter D.D vtriusque litteraturæ, in quo nulla est controuersia, vt clarius ex dicendis apparebit, & dixit Amicus in S. Thom. tom. 5. disp 9. sect. 12. num. 168. cum duob. seq. Klockius de contr. cap. 3. num. 182.*

60 Desuerte que para la abrogacion del priuilegio, no solo se requiere el vso negatiuo, si que es preciso el no vso priuatiuo directamente contrario al priuilegio: y entonces no se pierde el priuilegio, porque los actos contraios a èl, induzen renunciacion, o cesion expressa de el privilegio (que esta no la pueden hazer los Regulares, segun la mas probable, y verdadera opinion) *sed per tacitā renuntiationē coniunctam præscriptioni alterius partis, vt notavit Pelizar. cū communi in manual. regul. tom. 2. tract. 8. cap. 7. sect. 4. num. 117. Barbos. de potest. Episcop. p. 2. alleg. 26. à num. 15. cum sequentibus.*

61 Y assi para valerse el Cabildo de este derecho, deve probar la prescripcion por los medios legitimos que la induzen necessariamente, como fundamento principal de su intencion: la razon es, porque teniendo el Monasterio la assistencia legal de sus priuilegios, y cessando por esta causa la del derecho comun en el Cabildo, no se puede impedir el efecto de la essencion, menos que con prescripcion legitima, que directamente se les oponga. Pues de la mesma suerte que la assistencia del Derecho comun, quando se considera sin priuilegio que la derogue, transfiere la carga de probar la prescripcion en quien pretende eximirse; assi la de Derecho especial, que nace del priuilegio, refunde esta obligacion, en quien solicita contrauenir a la concession que le exime; *vt notant D.D. in cap. Cum vobis 14. & Cap. seq. de præscript. vbi Barbos. cum multis, illìc, num. 6. hìc verò, num. 3. in tantum, vt non admittatur iuramentum suppletorium, propter semiplenam probationem, secundùm Hipolitum, sing. 370. & Seraphin. de priuilegijs iuramenti, priuil. 33. num. 137. quos refert Barbos. in collect. ad cap. sicut, 2 de*

de probation.num.26. cum alijs multis Valenzuela Velazq. conſ. 33. num. 263. Vivian. in ration.ad text.in cap.accedentibus 15.de priuile. lib.15.tit.33 tom.2.fol.115.in ſpecie Poſth. de manutent. obſervat. 53. à num.15. Caſtr. Pala.tom.1.tract.3.diſp.4.punct.18.num.4.

62 Para eſto prueva el Cabildo, q̃ ha percebido los Diezmos de los frutos que han procedido de la dicha Deheſa de tiempo immorial a eſta parte, y el Monaſterio le confieſſa eſta verdad, porque no pretende excluir a el Cabildo de el Derecho Real que tiene en las tierras, quando no las cultiuan perſonas priuilegiadas; antes bien todo el tiempo de ſu arrendamiento ſe han pagado Diezmos de todo lo que han ſembrado las perſonas ſeculares, a quienes ha dado el Monaſterio parte de dicha Deheſa. *Et cùm aliud ſit ius vtendi, aliud ius alium ab e iuſdem iuris vſu excludendi, eo minùs de vno ad aliud argui poteſt, l. 1. §. ſi quis hoc interdicto. ff. de itinere, actuque priuato, l. quod meo. §. 1. de acquir. poſſ. probant Bart. in l. 2. C. de acquir. poſſ. & conſ. 59. num. 3. vol. 1. Bald. conſ. 130. num. 2. vol. 1. Roman. conſ. 89. num. 8. Mandellus conſ. 62. num. 40. Decian. conſ. 55. num. 36. vol. 2. Honded. conſ. 92. num. 28. vo. 1. & conſ. 35. num. 43. & ſeq. vol. 2. Vazquez controv. vſu frequẽt. cap. 2. num. 6. Vincent. de Franch. deciſ. 397. num. 12. & deciſ. 56. num. 6. Ioan. Bapt. Coſta de facti ſcientia, & ignor. inſpect. 42. per totam, quos ad hoc adducit Caſpar Klockius de contribut. cap. 3. num. 281.*

63 Y eſtos actos no ſon directa, ni indirectamente contrarios al priuilegio, porque ſi ſe trata de que el Monaſterio pague los Diezmos ſin embargo de ſu eſſencion, neceſſariamente devió probar la preſcripcion contra el Monaſterio, y no contra las tierras, de cuyo priuilegio no ſe trata; y aſsi la probança no concluye contra los eſſentos, porque no cõprehende el tiempo en que han cultiuado dicha Deheſa, ni los frutos proprios que han percevido para ſi, y devio verificar vno, y otro copulatiué, vt docet *Velazquez vbi ſuprà, dict. conſ. 33. num. 263. & dixit Rota in vno Conchenſ. Decimarum Ueneris, 12. Maij 1623. relata à Tamburino de iure Abbat. in fine, tom. 3. deciſ. 96. num. 11.* ibi: *Nam licèt de terris à Monialibus nunc poſſeſsis fortè fuerint ſolutæ Decimæ vltra quadraginta annos; teſtes tamen concludenter non probant, quia deponunt terras prædictas fuiſſe quondam Iſabellæ dictæ Pediala, quæ illas poſſedit vſque ad obitum, & in illis Monaſterium hæredem inſtituit, neque teſtes percutiunt tempus, à quo Moniales illas cæperint poſſidere, vt proprias, ita vt præſcriptionem contra Moniales probare poſſent.* Et cum pluribus Poſthi. dict. tractat. obſeruatio. 49. num. 5.

64. Y eſto meſmo pruevan los textos de la concluſion, que hablan con las perſonas de los Monjes, que fueron los que pagaron voluntariamente Diezmos contra el tenor de ſus priuilegios; porque de otra ſuerte no pudieran perjudicallos, *vt videre eſt per litteras text. dict. cap. ſi de terra*, ibi: *Si de terra quæ habetis in Paræcia Canonicorum, de Plautio per 30. annos eis Decimas perſolviſtis. Et dict. cap. accedentibus, de privileg.* ibi: *Diſcretioni veſtræ mandamus, quatenus ſi Abbas, & Monachi ſufficienter oſtenderint, quod à Templarijs Decimas de terris prædictis per 40. annos continuè perceperint ſine lite, vos ad præſtationem ipſarum Templarios compellatis, cùm enim tanto tempore contra indulta priuilegia Decimas ſolverint, ijs renuntiaſſ. tacitè præſumuntur,*

tur, quod si in probatione defecerint, ab ipsorum impetitione Templarios absolvatis ipsis super hoc silentium perpetuum imponentes.

65 Es texto expresso que decide las qualidades de la prescripcion contra los privilegios, para que el contrario vso los derogue; y assi no haze quenta de el tiempo que se percibieron los Diezmos de las tierras, antes que los posseyessen los priuilegiados; si que requiere necessariamente, que ellos mismos los ayan pagado sin litigio; y que esto lo prueben concluyentemente los que pretẽden aver prescripto los Diezmos contra la dicha essencion: y por estos textos, y otros muchos enseñan esta verdad, comunmente los Doctores, que acumula difusamente *Barbosa de potestate Episcopi, p. 2. alleg. 26. à num. 11. cum octo sequent. vsque ad finem allegationis. Pater Amicus dict. tom. 5. disp. 9. sect. 12. à num. 171. cum. sequent. Cassaing. de priuil. regul. dict. tract. 1. cap. 5. propos. 1. per totam. Pater Leander tom. 3. de præceptis Ecclesiæ dict. tract. 6. disput. 6. q. 53. Noguerol dict. allegat. 39. num. 37. vers. Septimo dictis.* Los quales juntan todos los Doctores Antiguos, y Modernos, sin que formen controversia sobre este punto, dandole por principio sentado; por lo qual, y porque esta question mira mas a el juyzio de propriedad, que a el possessorio, no gastaremos tiempo en disputalla, mayormente hallandose el Monasterio en el exercicio de su essencion, sin aver pagado jamas Diezmos de las tierras agenas que ha tenido en arrendamiento: con que la duda viene a consistir en si el vso de vnas tierras extiende la possession de el derecho vniuersal de no dezmar a todas las demas que cultivare en qualquier tiempo, aunque especialmente no las aya posseido: y esta es la materia de el segundo medio, a que satisfazemos en esta forma.

CONFVTACION SECVNDA.

66 Ajustado que el Cabildo no tiene probado, ni puede verificar acto positiuo contra el Monasterio, ni que en tiempo alguno aya cobrado Diezmos de sus Monjes de quantas tierras han cultiuado, assi proprias, como agenas; no ay razon juridica para que aora se les impida la continuacion en el vso, y exercicio de su essencion, de que han gozado por tantos años con ciencia, y paciencia de los interessados en los Diezmos sin contradicion alguna. Pues dezir que la quasipossession que el Monasterio tiene de no pagar Diezmos de las tierras agenas que cultiua a su s proprias expensas, no se puede extender a mas que las posseidas, limitando el derecho vniuersal al vso especial de la possession, fundados en la regla, *tantum præscriptum, quantum possessum*, carece de todo fundamento. Porque el Monasterio no pretende que el transcurso del tiempo, en que no ha pagado Diezmos, produzga excepcion para dexallos de pagar en adelante, que esto fuera confessar en el Cabildo la assistencia de derecho; antes negandola siempre, insiste en sus priuilegios, en cuya virtud està gozando la libertad de no dezmar, y esta quasipossessiõ, en que se halla, no la propone como causa productiua de alguna prescripcion, sino como efecto necessario que procede de el derecho particular que assiste al Monasterio, en fuerça de dichos priuilegios que derogan aquella comun, y general

neral assistencia; y dista infinitamente vna possession de otra: porque quando nace de ella la prescripcion, como no puede exceder los limites de su origen, tanto se darà prescripto, quanto se hallàre posseido, commensurandose la prescripcion, como efecto, con la possession, que la causa. Pero quando la possession no es principio que engendra, y compone el derecho de prescripcion que se le sigue, sino que dimana causada de otro derecho mas eficaz que le antecede; entonces no se restringe la possession a solos aquellos actos, y cosas que ha ofrecido el exercicio; si que regùla su eficacia por la causa que le influye, y derecho de donde se deriua: y assi la possession en parte conserua el derecho vniuersal en todo, y esta es la principal diferencia que ay entre la prescripcion, y la obseruancia, que aquella es inductiva, y esta interpretatiua del acto que les precede: aquella pretende adquirir el derecho ageno, y esta solo trata de conseruar el proprio, y assi en la possession q̃ obserua, no corren las reglas de la que prescribe, *quapropter quando agitur de conservatione iuris, nõ verò de acquisitione, nihil curamus de regula illa, scilicet, tantum præscriptum, quãtum possessum, quia aliud est acquirere, aliud conseruare, textus in l. vna est via. ff. de servitut. rust. prædiorum, vbi Gloss. verbo Servati, text. quem dicunt DD. egregium, in l. 1. §. si quis hoc interdictum. ff. de itinere, actuque priuato. Grat. cons. 61. num. 28. lib. 1. Ruin. cons. 217. num. 8. lib. 1. Decius cons. 271. num. 7. latè Ioan. Garcia de Nobilitate. Gloss. 7. num. 6. & Gloss. 1. §. 1. nu. 79. Avendaño de exequend. mandat. p. 1. cap. 1. num. 25. quos refert, & sequitur Salgado dict. p. 3. cap. 10. num. 108. & 139. & illo non relato idem docet Caspar Klockius de contributionibus, cap. 20. nu. 94. vbi ait, quod in observantia priuilegiorum non requiritur longum tẽpus, nec alia requisita in præscriptione, ex Craueta cons. 459. num. 21. quia non inductiua, sed interpretatiua est actus præcedentis, idem Craveta cons. 828. num. 11. Decianus cons. 44. num. 28. vol. 4. fusè de effectibus observantiæ Ioseph. Ludouic. in communibus conclusionibus, conclus. 38 per totam. Georgius Everhard. cons. 17. num. 56. vol. 1.*

67 Y deste principio nace, que la quasipossession, titulada etiam titulo invalido, no requiere sciencia, y paciencia de el adversario para ser manutenible, *vt benè probat Posth. de manutent. observat. 40. num. 26. & 27.*

68 Y siendo assi, que el Monasterio no se defiende con prescripcion contra el derecho del Cabildo, si con la obseruancia inconcussa en conservacion de el suyo proprio, ni pretende excluir a los interesados de el derecho Real, que en las tierras les compete para dezmar de sus fructos, si tan solamente vsar de el priuilegio personal que tiene para no pagar Diezmos de lo que siembra a sus expensas para el gasto de su communidad; y siendo cierto, que a vn mismo tiempo no puede tomar la possession vniuersal, como lo es el priuilegio (porque dieramos que deveria sembrar en todo el mundo, y que en dexarlo de hazer, perdia la accion de poderlo vsar) es preciso conceder, que aviendo sembrado el Monasterio tierras agenas desde su fundacion, sin que jamas aya pagado de los fructos que ha percebido, Diezmos algunos; es suficientissima observancia de el privilegio para poder vsar de èl en qualesquier tierras, y que la quasipossession de todo este derecho incorporal, està radicada con vn terron que se possea corporalmente, en quien se conserva

la vniuersalidad de que procede; y assi siempre, y en qualquiera parte ha de produzir su efecto, y hazerse manutenible esta possesion, assi en lo aprehendido *actualiter*, como en lo quasipossei do *potētialiter*. *Quia licèt ipsæ terræ actu non essent possessæ, nec Monasterium illis gavisum fuerit cum dicta immunitate; potentia tamen eas tenuit, & illis gavisum fuit, quia ad libitum eas excollendo hac immunitate vti poterat, & sic tenebat dictas terras, vt tenet omnes alias cum potentia huius iuris exemptionis, quia in qualibet materia iuris incorporalis licèt non detur propria possessio, datur tamen quasipossessio manutenibilis, l. quoties, la segunda, quæ est. 20. ff. de seruitutib. Oldrad. cons. 244. nu. 9. vers. Sexto opponebatur, & cons. 254 sub num. 5. Cravet. cons. 249. sub num. 2. vers. Sed tamen advertendum. Natta cons. 373 sub num. 2. vol. 2 Gratian. forens. cap. 372. num. 61. & seq. Rota decis. 28. num. 6 p. 1. novissimarum divers. Decianus cons. 123. num. 35. & seq. vol. 3. quia potentia ad libitum reducibilis ad actum habetur pro ipso actu. l. quæsitū. 76. §. illud. ff. de legat. 3. Nicolaus Moron de tregua, & pace, q. 111. num. 13. Bursat. cons. 543. num. 67. vol 4 Francisc. Nigr. Ciriacus controuers. 469. num. 34 36. & 44. tom. 3.*

69 Comprueva esta verdad difusamente con infinitos exemplos, textos, decisiones, y doctrinas *Salgado de Regia protect p. 3. cap. 10. desde el numer. 100. hasta el nume. 200. idem docet Marescot. variar. lib. 1. cap. 11. num. 31.* ibi: *Limita, nisi probaretur titulus, seu priuilegium, nam eo concurrente benè datur manutentio ex possessione vniuersali, licèt ius commune resistat, vt fuit decisum in allegata Valentina Decimarum 20. Februarij 1598. coram* Camillo *Peregrino. Idem fuit tentum in dicta Hispalen. Decimarum coram Cardinal. Seraphino. Et ratio huius rei est; quia probato privilegio, cessat iuris assistentia, cùm possessio iustificetur ex titulo, & consequēter permittitur extensio ipsius possessionis, quæ erat prohibita, nam vt inquit Bald. in l. 1. num 4 vers. Tu dic. C. de emancip. liber. magis est consideranda causa, quàm exercitium ipsius actus, vndè etiam per vnicum actum singularem, si tamen causa, seu priuilegiū sit vniuersale, adquiritur vniuersalis possessio manutenibilis, quod etiam voluit Bart. in l. 1. §. si quis hoc interdicto. ff. de itinere actuque priuat. Hanc eamdem conclusionem latè prosequuntur Tiraquel. de retract. lignag. §. 36. gloss. 3. num. 13. Gutierrez cōs. 4. num. 33. Bertach. tract. de Episcopo, lib. 3. p. 1. q. 56. Rota decis. 461. num. 1. p. 1. recentior. & in Medionalen. beneficijs. 27. Maij 1611. coram bonæ mem. Vbaldo: cum alijs Barbos. in collect. ad text. in cap. 1 de Religios. domib. num. 5. Posthius de manutent. obseru 73. num. 130. cum seq. & num. 187. & Rota apud ipsum, decis. 287. num. 2. & decis. 574. num. 3. Bald. Felin. Iass. Crauet. Zaz. Molina, Ioan. Garcia, & alij quos refert, & sequitur ex ipso Salga. D. Ioā. del Castillo, to. 7. de tertijs, cap. 15 num. 26. ex Anton. de Butr. Balbo, Rebuff. & alijs docet Præses Valenzuel cons. 33. num. 48. 49. 50. & 260. quam doctrinam defendit Tusch. litter. P. conclus. 422. à num. 1. & conclus. 540. à num. 13. cum seq. & litter. I. conclus. 545. & 560. Castro Palao de iustit. & iur. tract. 31. disput. vnica, punct. 24. §. 2. num. 2. Loterius de re benef. lib. 1. q. 38. num. 124. & lib. 2. q. 10. num. 21. & lib. 3. q. 13. num. 26. ex Innocentio in cap. in litteris, num. 6. de restitut. spoliat. & ex VVesembec. Mandel. Alberto Brun. Ripa, Rosental, Hector Felicio, & alijs Caspar Klockius de contrib. cap. 3. num. 149.*

CON-

CONFVTACION TERCERA.

70 LA certidumbre de esta doctrina, tan establecida por todos Derechos, tan seguida, y aplaudida de los Doctores, y tan canonizada por la sacra Rota, solo admite la limitacion contenida en el tercero fundamento, que consideramos a favor de el Cabildo; esto es, que la quasiposession de el derecho vniuersal, contenido en el priuilegio, aprehendida en vna parte, comprehende las demas virtualmente; menos aquellas, en cuya possession particular se hallàre otro actualmente, porque esta especialidad, *in actu*, se opone ex diametro, y resiste aquella generalidad extensiua, *in habitu*; para que no tenga efecto en las partes impedidas con diversa ocupacion. Pero esta limitacion ni puede ser de provecho al Cabildo, ni de perjuyzio al Monasterio. Porq de la misma forma, que para prescrivir el derecho vniversal que concede el priuilegio, es necessario, que los actos contrarios se le opongan general, y directamente; es asimismo forçoso para prescrivir en parte, que el acto particular contravenga a la essencion: y los privilegios negatiuos, como lo es el de no pagar Diezmos, no tienen mas acto contrario que el vso afirmatiuo de pagarlos. *Quapropter priuilegium non solvendi tributum derogatur per vsum tantùm solvendi tributum; firmatur autem per non vsum tributum non solvendo, vt latè probat P. Amic. dict. tom. 5. disput. 9. sect. 12. num.* 170.

71 Y assi para valerse el Cabildo de este fundamento, y justificar el auto de manutencion en los Diezmos de la Dehesa de la Mediana contra el Monasterio, devió probar per necessé, que el mismo Monasterio los avia pagado alguna vez, sembrando dicha Dehesa, como queda probado en la primera confutacion. *Et notat Ciriac. tom.* 3. *controv.* 539. *in fine*, ibi: *Quæ omnia procedunt, vbi ex adverso probaretur D. Ottinũ non fuisse vsum hac facultate, & privilegio in hoc, nam cùm certum sit, eum vsum fuisse suis immunitatibus pro parte, præsumitur etiam fuisse vsum in totum, nisi ex adverso probaretur contrarium. Rot. apud Put. decis.* 309. *lib.* 3. *in secundo articulo: quod si hoc non probaretur, tunc cessaret pænitus obiectum, nec opus esset recurrere ad limitationes superiùs deductas. Idem docet* Noguerol. *dict. allegat.* 39. *num.* 38. *cum sequentibus.*

72 Y aun en este caso la prescripcion particular no obràra de rogacion en la raiz de el priuilegio, haziendo consequencia para lo futuro, etiam in illo actu particulari; si que tan solamente causàra perjuyzio al priuilegiado, para no poder repetir las decursas percebidas por el adversario, y que, èl pagò voluntariamente, porque en quanto a lo passado fue visto renunciar el priuilegio. Dixolo con elegancia despues de otros muchos *Caspar Klockius tract. de contribut. cap.* 16 *num.* 209. in hæc verba. *Tertio limitatur prædicta regula, vt si priuilegium sit generale, actus quoque contrarius sit generalis. Secus verò si contrarius sit in particulari, tunc enim privilegium dumtaxat quoad illum casum particularem extinguitur. Tiber. Decian. cons.* 43. *num.* 29. *vol.* 3. *què sequitur Grevæus dict. conclus.* 60. *consid.* 5. *num.* 2. *Pone alicui concessum esse priuilegium generale ab omnibus muneribus, & oneribus Civitatis, hic si immunitati contraveniat vnum subeundo, in hoc vno saltem,*

tem, non autē quoad reliqua sibi censebitur præiudicasse. Felin. in dict. cap. cùm accessissent, 8. nu. 29. Innocent. in cap. Cùm olim. de privileg. Gregor. Lopez. l. 42. tit. 18. partit. 3. verbo Triginta annos. Gail. dict. observat. 60. num. 11. Grevæus dict. conclus. 60. consid. 5. num. 3. Tapia dict. cap. 2. num. 16. Imo nequidem in illo vnico actu in futurum sibi præiudicasse docent Interpretes per dictam l. voluntariæ, 12. C. de excusation. tutorum, pulchrè, & fusè Decius in dict. cap. Cùm accessissent, num. 17. vers. Sed advertendum est, vbi dicit quod solvendo quis semel, aut pluries, non dicitur renuntiare privilegio, quia hæc est tacita voluntas, quæ non extenditur, vltrà quam ex ipso actu necessariò infertur, per vnam, aut plures solutiones non infertur necessariò, quod velit omninò renuntiare priuilegio. Et vt privilegium tollatur, requiritur actus qui sit ex toto contrarius priuilegio; sed vnica solutio, vel etiam plures solutiones non adversantur in totum privilegio, sed in parte, nēpè respectu oneris, quod exsolvitur, ideò in totum nō tollitur priuilegiū, quod refertur ad successiuos omnes actus: & ideò concludit hoc modo: Quod priuilegium tollatur per contrauentionem, quæ tamen sit vniuersalis, & respiciat futuros actus, non autem si sit particularis, & respiciat certos actus. Et hanc ipsam conclusionem comprobat latè, à n. 199. & signanter num. 212. 213. & 214. vbi plures refert, præter quos idē expresse docent ex varijs Doctorum placitis Ciriac. contro. 155. n. 17. & cōtro. 57. n. 49. & 50. cū seq. Barbos. qui plena manu, vt assolet, multos cōgerit in collect. ad dict. cap. cùm accessissent, 8. de constitution. à num. 6. cum duobus seq. & latiùs in tract. de potestate Episcopi, p. 2. allegat. 26. numer. 15. doctè, & acutè P. Amicus dict. tom. 5. disput. 9. sect. 12. à num. 171. & Noguerol. dict. alleg. 39. num. 40. Castr. Pal. tom. 1. tract. 3. disp. 4. punct. 19. num. 8.

73 Procede esto con tanta seguridad, que adhuc en el caso que supone el Cabildo, afectando la ignorancia del vso del priuilegio, quando huviera probado no solo que ha percevido los Diezmos de la dicha Dehesa, sino que tuuiera verificado juntamente, que el Monasterio jamas avia tenido exercicio de su essencion, y que esta era la vez pimera q̄ sembrava tierras arrendadas; sin embargo no tenia el Cabildo derecho para impedillo, ni razon para pedir los Diezmos que oy pretende. Porque como el sembrar, o dexallo de hazer, es acto voluntario; siempre tiene la observancia en la potencia, *dict. l. quæsitum, 76. §. illud. ff. de legat. 3. cum adductis, n. 19. in fin.* Y esta es la causa legal porque los actos facultativos nunca admiten prescripcion, *l. qui luminibus, vbi Acurtius, & Scribentes. ff. de seruituti. vrbanorum prædior. Fontan. de pact. nupt. claus. 4. gloss. 17. p. 2. num. 40. & 46. Celso Hugo cons. 54. num. 25. Roland. cons. 48. num. 46. vol. 4. Alex. cons. 136. num. 10. & 20. volum. 2. Bursat. cons. 87. num. 12. Ciriac. controver. 310. num. 158. D. Ioseph Vela tom. 2. dissertat. 48. num. 38.*

74 Y assi los priuilegios voluntarios jamas dependen del vso, ni envejezen la observancia con el transcurso del tiempo, aunque sea immemorial, *quia per non vsum, vtcumque longissimum, non amittitur dicta facultas vtendi. Felinus in cap. Cùm accessissent, sub num. 20. de constitution. Ripa in l. quo minus. num. 97. ff. de fluminibus. Balbus de præsc. in quarta p. quartæ partis principalis, q. 4. num. 4. Boss. in tit. de privi. num. 319. Carol. Tapia in l. beneficium, 3. in 2. p. cap. 1. num. 13. ff. de*

constit.

constit. Princip. vbi alios allegat Georgius Acacius tract. de priuileg. lib.3. cap.15. num.32. & post illos Caspar Klockius in tract. de Ærario, lib.2. cap.41. num.89. ibi: *Præterea hoc quoque in iure cautum est, quandocumque ius consistit in libera voluntate faciendi, tunc illud non vtendo non amitti quemadmodum in privilegijs, quæ in libera voluntate consistunt. Et quod ea non vtẽdo neutiquã perdantur, docuit Gloss. in cap. Vt priuilegia, in verbo, Simul, de privilegijs. Gail obseru. 60. n. 9. Ferdinãdus Vazquez. lib.4. illustrium controv. cap.2. num.11. qui hanc communem, & veram adstruit Andræas Rauchbar. p.2. quæstion. iur. q.12. nu.2. Hieronymus Schurff. cons.29. num.3. cent.3. Tiber. Decian. cons.43. num.30. vol.3. Chassan. cons.4. num.3. Guid. Pancirol. cõs.116. n.39. Surd. cons.127. n.82. vbi ex Cald. docuit, ex non actu, vel abstinẽtia ab actu, quẽ quis facere potest, vel non, non induci consuetudinẽ, vel ius prohibendi etiam tempore immemoriali. Hoc etiam benè probant præter ordinarios, & relatos Alex. Trentacinq. variarum, lib.1. tit. de privilegijs, resol. 9. & 10. Ciriacus controv. 538. num.6. Aloys. Riccius p.3. collect. 681. in fine. Amicus, & alij adducti suprà, à num.11. qui hoc præcisè supponunt, & declarant.* Con que ora se considere el acto de sembrar como nueuo, ora como continuado, ora como variado en diferente lugar, a qualquier viso que se mire, se ha de hallar defendido con mucha asistencia juridica, y con indemnidad de la essencion. *Idem Klockius de contributionibus, cap.16. sect. 2. à num. 53. cum seq.*

CONFVTACION QVARTA.

75 Y Aunque de lo dicho queda excluida tan del todo la pretensiõ del Cabildo, sin que se pueda induzir de su probança possession manutenible en concurso del Monasterio; todavia tiene nuestro privilegio mas dilatada extension, porque todas las doctrinas que llevamos ponderadas, hablan en derechos Reales, como de ellas se manifiesta; en cuyos terminos tiene mas cavida la prescripcion particular contra la quasipossession extensiua del derecho vniuersal. Pues como los derechos Reales son de naturaleza diuidua, pueden admitir prescripcion en vna parte, sin lesion de las demas. *l. 1. §. Tulianus ait. ff. de itinere, actuque priuato.* Y por esta razon dizen los Doctores, q̃ si vno tiene el derecho vniuersal de percebir los Diezmos de todo vn Territorio, y otro se halla en possession respecto de algunas tierras, o especies particulares, prescrive legitimamente la parte posseida, sin implicacion alguna del derecho vniversal; siendo asi, que todos tratan de adquirir positiuamente el derecho Real afirmatiuo, que consiste en la percepcion de los Diezmos prediales, como lo explica doctamente *Valenzuela Velazquez dict. cons.33. num. 260. cum tribus sequentibus. Palao de iust. & iur. tract.31. disp. vnica, punct.24. §. 2. num.2.*

76 Pero nuestro caso es muy distincto, que ni aun esta posibilidad permite: porque el Monasterio no contradize al Cabildo el derecho Real de percebir los Diezmos de la dicha Dehesa, ni de las otras tierras de su Territorio; solo defiende el pagallos de todas las que sembrâre a sus expensas para su gasto; y asi este litigio no se controvierte sobre la per-

L cepcion

cepcion activa de cobrar, si sobre la libertad passiua de no pagar? con que el derecho afirmatiuo de el Cabildo nunca puede prescrivir contra el privilegio negativo del Monasterio, que *semper, & pro semper* está resistiendo la prescripcion, sin mas acto que no hazer: y como por el arrendamiento temporal no se transfiere el dominio directo de la propriedad, que es donde se radica el derecho Real de percebir Diezmos de sus fructos; de aqui es, que el auto de manutencion, que cae sobre este derecho, no comprehenda a dicho Monasterio, que no tiene mas que la vtilidad ad tempus, *& sic intelligitur Posthius de manut. obseruat. 56. num. 2. vt infrà in art. 3. demonstrabitur.*

77 Y para proceder con mas claridad, es necessario advertir, que el privilegio, de que se vale el Monasterio para no pagar Diezmos, contiene dos generos de essenciones diversas, baxo de vna mesma clausula; vna es Real, que pertenece a la dote, y heredades patrimoniales del Monasterio; y otra personal, que toca a la persona mistica de la misma communidad, abstrahida de sus proprios bienes, como consta del tenor expresso literal del mismo priuilegio; en que distincta, y separadamente se conceden estas dos partes. La primera se explica in illis verbis: *Possessiones, res, & bona mobilia, & immobilia, animalia tam maiora, quàm minora, ac semoventia, iura, & actiones, necnon quoscumque redditus annuos hactenus empta, & de cætero emenda cuiuscumque qualitatis, & quantitatis existant, seu fuerint, siue illa propryis manibus, aut sumtibus, siue per alios quomodolibet excollantur, &c.* Donde el verbo *excollantur*, apela sobre res, & bona que tiene por supuesto: conque la essencion viene a recaer en las possessiones, y bienes proprios de el Monasterio, que passan con la misma libertad a qualesquier arrendatarios, quedando radicado en el Monasterio el derecho de percebir los Diezmos que procedieren de sus fructos, que este es el proprio efecto, y sentido de aquellas palabras: *Sive per alios quomodolibet.* porque recambiando la essencion sobre los bienes, es el priuilegio Real. *Castr. Pal. tom. 2. tract. 10 disp. vnic. punct. 12. num. 10. Verbum enim excollantur, afficit possessiones, res, & bona, vt in quoslibet cum affectione transeat, cùm in ipsas res dirigatur. Mandell. Alvens. cons. 49. num. 2. lib. 1. Franc. Becc. cons. 24. num. 24. vbi plures Surd. decis. 254. num. 31. & 33. Simon de Prætis lib. 3. interp. 3. dub. 1. solut. 10. num. 25. Menoch. lib. 4. præsumpt. 68. à numer. 24. vsque ad 28. Anton. de Petra, q. 2. num. 2. & 19. Rot. Roman. decis. 505. num. 19. p. 1. Peregrin. de fideicom. tit. 14 num. 40. & 41. Molina de primog. lib. 1. cap. 4. num. 22. & cap. 5. num. 16. Mier. p. 2. q. 5. num. 4. Paul. de Castro in l. voluntas, num. 7. C. de fidei commissis. Iass. ibidem, num. 11. Bart. in l. Peto §. fratre, vers. Dic ergò ff. de legat 2. per l. pater filium § quindecim, eodem tit. idem Iass. in l. filyfam. §. Diui, secunda lectura, num. 25. vbi Crotus num. 43. Ripa itidem, num. 66. Bursat. cons. 173. num. 1. vol 2 Covar. lib. 3. variar. cap. 5. num 4. Olea de cessione iur. tit. 3. q. 1. num. 22. per text. in lege ætatem 3. § rebus, lege 4. § quanquam. ff. de censibus. Surd. cons. 525. nu. 25 & 26. Noguerol allegat. 38. num 9. in fine.* Affectio enim rei inseparabilis est à bonis ipsis. Mercurialis Merlinus, qui plura iura adducit in tractatu de pignor. lib. 1. tit. 2 q. 10. num. 21. cum duobus seq.

78 Y de esta parte no se habla por aora en el pleyto directamente, aunque es preciso que salga en consequencia: pues como la omission del

Mo-

Monasterio, en no percebir los Diezmos de sus arrendatarios, procede immediatamente de hallarse impedido con sembrar tierras estrañas, cuyos fructos goza libres, teniẽdo atencion a lo correspectiuo de estos actos, como queda advertido, no ay mas razon para dexar de pagar estos, que para cobrar aquellos, vnos en defecto de otros. Porque la observancia del priuilegio en no pagar Diezmos de las tierras agenas q̃ cultiua el Monasterio, no mira tanto a esta essencion personal, que no depende del vso, como dexamos probado, quanto a conseruar aquel derecho Real, cuyo respecto justifica esta retencion, reciprocando entre si la subsistencia, de tal suerte, que el exercicio de la vna parte redunda en conservacion necessaria de la otra; no solo porque el vso de el privilegio en vna parte produze indemnidad para las demas, *vt ex Puteo, & alijs dixit Ciriacus dict. controv. 539. num. 6* sino, porque lo correspectiuo de estos dos actos engendra entre si vnion mas inseparable; pues no pudiendo concurrir losdos a vn mesmo tiempo, por la læsion que ocasionaràn a los interessados en los Diezmos; el vso de el vno, viene a ser impedimento legitimo del exercicio del otro, por cuya causa se resiste el ingresso de qualqualquiera prescripcion, y si alguna se introduze, se està interrumpiendo siempre. *Præscriptio enim aduersus huiusmodi priuilegia, non potuit habere principium, vel si habuit, illud statim, semper, ac continuò interrumptum, ita vt nullo tempore perfici valuisset incepta. Vt totidem verbis dixit Salgad. de Reg. protect. dict. p. 3. cap. 10. nu. 102. & 103. & pro hac parte facit doctrina Ioan. Andr. in cap. Vt priuilegia, in fin. gloss. vltim. de priuil. in antiquis Speculat. tit. de iurisdict. omnium iud. §. 1. vers. Illud etiam, & tit. de præscript. §. 1. vers. Et quid si omnes, Innoc. in cap. Dilectus. super gloss. Possessorium. de Cappellis Monachorum. Klockius de contrib. cap. 16. sect. 2. num. 64. & 65. Portel. Marcelinus à sancto Benedicto. Diana, Ioan. de la Cruz, & alij apud Casaingum de priuileg. Regul. dict. tract. 1. cap. 5. prop. 1. vers. Duplex est, & vers. vltimo. Corduba, Suarez, Naldus, Bonacina, Tamburin. Peirinis, Archangelus, Roman. Salas, & alij quos refert, & sequitur Lezana in summa, verbo, Privilegia Regularium, num. 15. post medium, & faciunt omnia adducta suprà contra præscriptionem iuris facultatiui, à num. Tum maximè, quia priuilegium continens plura capita seruatur in omnibus, si fuerit in exercitium deductum, quoad quædam. Posthius de manut. obseru. 73. num. 150.*

79 La segunda parte de la essencion es personal, que se declara per hæc veaba: *Sivè ab ipsis Priore, & Conuentu pro eorum vsu ab alijs arrendẽtur, necnon silvas, saltus, arbores, prædia etiam ab alijs conducta, eorumque Colonos, Pastores, & alias quascumque personas, à solutione quarumcumque Decimarum, tam Realium, quàm personalium, quartæ dimidiæ, & cuiusvis alterius fructuum partis Apostolica auctoritate tenore præsentium perpetuò eximimus penitus, & liberamus, &c.* Cuyo contexto manifiesta con evidencia dirigirse a las personas que determinan los verbos, *arrendentur*, *& conducta*. Y de la mesma suerte que el priuilegio se determina Real por la direccion a las cosas, de essa tambien se qualifica personal por las personas que fueron causa prixima de su concession. *Privilegia omnia (dixo Augustin Barbosa in collect. ad cap. Privilegia 7. de regul. iur. lib. 6.) vel Realia sunt, vel personalia, vt colligitur ex dict. l. priuilegia; personalia vulgò dicuntur ea, quæ*

in-

in personam, Realia, quæ in rem diriguntur, dict. l. privilegia. dict. l. 1. §. permittitur, l. 1. §. personis. ff. de iure immunit. explicant D. Barbos. in dicta l. quia tale, num. 2. vers. Sed distinctius. Cardinal. Tusch. dict. litt. P. conclus. 744. Suar. dict. lib. 8. cap. 3. Menoch. dict. præs. 103. â prin. Donclus commentarior. iuris civil. lib. 21. cap. 14. â prin.

80 Y a estos dos generos se reduzen todas las demas especies de privilegios, *vt notant DD. & præcipuè Abb. in cap. Tuarum, num. 8. de priuileg. & Scribentes in cap. Volentes, eodem tit. in 6. Ang. in sum. verbo, Exemptio, in princ. & Fumus cũ alijs; quos refert Cochier de iurisd. Ordinarij contra exemptos, p. 1. q. 2. num. 1. Cardinal. Tusch. litt. P. vbi sup. Acuña, qui plures congerit in cap. Priuilegia, 3. dist. num. 2.*

81 Si bien muchos Doctores se han fatigado en aplicar a cada vno de estos generos las especies que les pertenecen con no poca equiuocion, vt quo magis explicare conantur, eius declarationem obscuriorem fortasse reddeant; porque embarazados con la aplicacion de los priuilegios concedidos a los Menores, a los Ausentes por causa de la Republica, y los que contienen el Velleyano, y Macedoniano: vnos quisieron constituir tercero genero de priuilegios mixtos, como refiere *Oldendorpio tract. de iur. singular. in cap. quotuplex sit ius singulare, circa finem. T siente Philippo Mathei ad l. in omnibus, 86 num. 31. ff. de Reg. iur.* Y otros juzgàron, que assi estos privilegios, como los concedidos a Cabildos, Communidades, y Monasterios, eran Reales, fundados en su perpetuidad, sed nescio quo iure, porq̃ si bien es verdad, que algunas vezes se llaman Reales los priuilegios perpetuos, aunque estèn dirigidos a las personas; no toman el nombre de la perpetuidad, porq̃ esta no les puede mudar la naturaleza, *l. fin. ff. de fudno instruct. l. legato generaliter. ff. de legat. 1.* Quando no los haze diferir en la qualidad, si solo en la quantidad de la duracion, que es lo que dixo Lactancio *lib. 1. cap. 5. Quod fieri non potest, vt stellæ Dij sint, ergo nec Sol quidẽ, nec Luna Dij esse possunt, quoniam â luminibus Astrorum non ratione differunt, sed magnitudine.* Reciben empero de lo transmissible la realidad, porque passan dichos privilegios a los herederos, *Olea de cess. iur. tit. 3. q. 1. num. 21.* Y como este derecho hereditario es separable de la persona, y por el consiguiente se computa inter res, *Tusch. litt. P. concl. 320 per totam*, quia omne illud quod non est persona, res dicitur in iure, *l. 5. & 6. ff. de verb. signific. & explicat Corbin. in suo Enchirid. lib. 2. tit. 1. in princip.* De aqui es, que esta especie de priuilegios se llamen Reales, no por lo perpetuo, si por lo transmissible: y assi los cõcedidos a las Communidades, como cuerpos mysticos, no pueden dezirse Reales en esta parte, porque nunca se transmiten, y las personas que se vàn subrogando en ellas, no constituyen nueua personalidad, ni son herederos de los Antecessores, *iure successionis*, sino que continùan aquella misma persona representada *iure subrogationis. Et si omnes in ea mortui sint (dixit Klockius dicto cap. 16. num. 60.) nec vnus superstit ex illis, qui tempore priuilegij concessi fuerunt, nihilominus Civibus fato perfunctis alij suffecti sunt, eadem adhuc Civitas, eadem Vniversitas censetur, quæ ab initio dati priuilegij fuit. Argument. text. in leg proponebatur 76. ff. de iudicijs, &c.*

82 Porque si lo Real tomàra la denominacion de lo perpetuo, dieramos que no avia priuilegios Reales, pues ninguno excede la duracion del su-

sugeto a que se dirige, ora sea lugar, ora communidad, ora persona. Que los priuilegios concedidos a qualesquier lugares, se acaben con el lugar mismo, es doctrina cõmunmẽte recebida, *vt notat Barbos. in dict. cap. Priuilegia, num. 7. in Gloss. Priuilegium*, ibi: *Vt scilicet extincta re, extinguatur priuilegium: notatur ad hoc, quod destructo loco, vel perempta re, amittuntur exemptiones, seu priuilegia loco, aut rei concessæ, &c. Cockier de iurisdiction. Ordinar. contra exempt. p. 3. q. 19. per totam.*

83 Lo mismo corre en las Communidades, pues faltando, o perdiendo la forma essencial, por qualquier accidente, el cuerpo ficto, cessan los privilegios que les corresponden, *docet Panormit. in cap. Recollentes, de statu Monachor. Archid. cap. In nullo, 18. q. 2. Gloss. & DD. in l. Sicut. § fin. quod cuiusque vniuersit. DD. etiam in cap Ex iniucto, de novi operis nuntiat. Itidem DD. in l. Si seruitutes. § si sublatum. ff. de servit. vrb. præd. Bald. & Angel. in l. proponebatur. ff. de iudicijs, signanter Hostiensis in summa de priuilegijs. § quot sint, sub vers. Ergo corporalia, quem sequitur Cochier vbi supr. num. 2. & part. 1. q. 2. num. 15.*

84 De los personales, no ay duda, ex dicto cap. Priuilegia, de Regul. iur. in sexto. Y aun estos se pudieran llamar perpetuos en su genero, porque duran como los otros, hasta que se acaba el sugeto. *Argum. tex. in l. id vestimentum, 26 ff. de peculio*, ibi: *Id vestimentum peculij esse incipit, quod ita dedit Dominus, vt eo vestitus, servum perpetuò vti velit.* Donde la palabra, *perpetuò*, la entiẽden los DD. y la Glos. ibi. *Verbo* Perpetuò *quamdiu durat, ad quod est etiam text. in l. diuortio, 32 ff. de pignor. vbi etiã gloss. verbo* Perpetuò, *& in l. 1 ff. pro socio, vbi dicitur societatem perpetuò coiri, id est, ad vitam sociorum. Gloss. in cap. Si gratiosè, de Rescriptis in 6. in verbo* Perpetuò. *Plures congerunt ad intentum Add. ad Molinam. lib. 1. cap. 5. n. 33. Ricc. collect. 3081. p. 7. sic accipitur illa Abrahæ promissio, Gen. 13. Dabo tibi, & semini tuo post te, terram in qua habitas, in possessionem æternam. Et illud Horatij: Serviet æternum, qui parvo nesciet vti.*

85 Y assi por esta razon, no huviera distincion de privilegios, porque, o todos fueran Reales, o todos personales; pero lo cierto es, *quod in vnoquoque priuilegio attendenda est proxima, & immediata causa concessionis, & sic à priori hèic semper fiet denominatio, vt advertit Klockius dict. cap 16. num. 64.*

86 Y nuestro priuilegio abraça estas dos partes, dirigiendo su primera disposicion a los bienes proprios respecto del Monasterio, y la segunda a la Communidad misma respecto de los agenos, que quisiere cultiuar sin determinar algunos ciertos. *Et quando priuilegium est concessum personis propter res, dicitur personale. Landerech. cons. 121. numer. 4. post Nattam, & Alciatum Klockius dict. cap. 16. numer. 54. & 55.*

87 Porque este derecho incorporal de no pagar Diezmos, que concede el priuilegio, siempre es precisso que se llegue a cosas corporales de quien es causa, *vt docet Vulteius in iurisprud. lib. 1. cap. 62. & Corui. in princip. institut. tit. de rerum divis. & in Enchirid. de rebus corpor. & incorporal. lib. 2. tit. 2. vers. Ultimo*, quia inane esset privilegium, si ne quibus vtilitas indè dimanans, effectum sortiri non posset, *Argum. l. non solum. ff. de vsu, & habitat. & l. si stipulatus, 111 ff. de verbor.*

M *sign.*

sign.l.3.§.fin ff.de seruit. rust. præd. Narbona in 3. part. Recop. l. 20. tit.1.lib.4.gloss.1.num.13.& l.in fine. Pero como esta adhesion es indeterminada, ni le coharta el vso, ni lo necessita, ni lo haze divisible, *quia non vt subiectũ priuilegij, sed ad vtilitatẽ ipsius consequendã res supponuntur, vt in simili dixit Honar. Leotar, de vsur. q.49.n.39 post mediũ.*

88 De lo dicho concluyo, que siendo, como son las Communidades, personas mysticas, representadas, incorporales, intelectuales, o fictas, que son los nombres de que vsan los Doctores, *ex l. mortuo. ff. de fideius. cap. Romana. §. in vniuersitate, de sententia excom. in 6. Castro in l. sicut. §. sed quod, num. 5. ff. quod cuiusque vniuersit. quos refert, & explicat Cockier dict. p.1. q.23. num. 5. cum alijs multis Posthius de manut. obseruat. 73. num. 112.* No les puede conuenir la naturaleza de las cosas, ni pueden salir de la esphera personal; porque ser la persona ficta, no le quita el ser persona, pues por esso le dàn este nombre, porque se deue regular proporcionadamente con las propriedades personales, como la possession ficta en virtud de la claulula *constituti*, y otras ficciones semejantes que tiene el Derecho, las quales se reduzen a el orden de las cosas que les corresponden: y de otra suerte dieramos, que la ficcion en su caso ficto obrava mas que la verdad en su caso verdadero, *contra textum in l. filium, quem pater. ff. de liber. & posthum. & explicat Ant. Gom. in l. 45. Taur. num. 82. Tellus Fernand. in l. 17. Taur. n. 30 Velazq. de Avendaño in l. 44. gloss. 12. num. 6. vers. Proprius tamen. Molina de Hispanorum prim. lib. 4. cap. 2. num 68. cum seq. Bertaz. in repetitione l. si quis maior. C. de transact. num. 202.*

89 Y assi dirigiendose las palabras de la disposicion a la Communidad, pro vt est persona ficta, facit priuilegium personale, afficitque ipsam personam repræsentatam, de la mesma forma, que las palabras dirigidas a los bienes, afficiunt ipsas res. Y esta es la principal diferencia que se halla entre estos dos generos, *quia exemptio realis non extenditur ad alias res, præter exemptas, dict. cap. Volentes, vbi omnes, dict. cap. Cum Cappella, cum adductis per Cockier, dict. p.1 q.2. num. 5. & lib. 2. cap. 45. n. 1. cum seq.*

90 Pero la essencion personal, *personæ ossibus adhærens eandem vbique terrarum, & locorum comittatur, & eximit, quia ipsam singulariter afficit, dict. cap. Privilegium personale, vbi Dynus, & DD. de Regul iuris in 6. l. in omnibus causis, 68. l. priuilegia 157. ff. eodem tit. l. 1. §. permittitur. ff. de aqua quot. & æstival. l. quia tale. ff. soluto matr. l. 3. ff. de censibus, l. sordidorum. C. de excusation. mun. lib. 10. explicant Franc. in cap. 1. §. in eos autem, num. 2. de priuileg. lib. 6. l. si non speciali de testament. vbi DD. Collectarius in cap. Cum plantare, nu. 7. & seq. de priuil. Angel. dict. verbo* Exemptio, *nu. 8. Alber. & Bart. in l. Beneficium. ff. de constitut. Princip. Erasmus à Cockier vbi supr. num. 3. & signanter num. 5. & lib. 2. cap. 45. num. 6. cum seq. Ioan. Maria Nouarius de elect. & variat. fori, in proœmio, sect. 3. num. 5. August. Barbos. qui plures refert ad text. in dict. cap. Priuilegium, num. 1. & axioma. 190. num. 5. Alfonsus Olea cum alijs quamplurimis, dict. tit. 3. q. 1. num. 21. Idem Nouarius latè sect. 1. q. 11. à num. 2. cum seq. & sect. 3. q. 60. num. 31. vbi dicit, quod priuilegium respiciens personam potiùs quàm causam, aut locum, semper est potentius.*

91 Y por esta causa, como el priuilegio personal no determina lugar

cier:

cierto en que exercitarse, y es el vso voluntario; ni la costumbre, ni la prescripcion tienen materia sobre que introduzirse contra su obseruancia, en todo, ni en parte. *Castro Palao tom. 1. tract. 3. disp. 4. punct. 6. à num. 1.* Ni la possessión particular puede impedir el influxo del derecho vniuersal que el priuilegio personal concede; porque cessa en èl la razon que milita en los derechos Reales, que respecto de ser diuiduos, pueden admitir prescripcion en parte composible, con la obseruancia del todo restante, *vt diximus ex text. in dict. l. 1. §. Iulianus ait ff. de itinere, actuque priuato. Et Castro Palao de iust. & iur. tract. 31. disput. vnica, punct. 24. §. 2, num. 2.* Lo qual tiene implicacion en el priuilegio personal, por ser el derecho que communica inseparable, y de naturaleza indiuidua: *Eiusmodi priuilegium personale (dixo Cockier vbi supr. p. 1. q. 2. num. 5. in fin.) sequitur personam insolidum, diciturque indiuiduum, & pro parte valere, pro parte cōuelli non potest. Aymon. cōs. 239 num. 4. lib. 2. ad exemplum sententiæ vnicum caput continentis, inquit Pekius, cap. Priuilegium, numer. 5. vers. Amplia secundo, de regul. iur. in 6. probat in terminis Posth. de manut. obseruat. 73. n. 71.* Con q̄ me parece que estàn abundantemente satisfechas las objecciones que puedē oponerse en este punto. Porque, para que la sentencia, la juridicion, o qualquier otro derecho, pueda admitir division, es preciso que tenga subordinacion à materia, o lugar determinado que la admita, y faltandole esta coherencia mensurable, siempre se queda indiuiduo. *Cardin. Tusch. pract. conclus. litt. D. tom. 2. conclus. 536 num. 3. latè, & per acutè punctum indiuiduorum discutit Scaccia de sententia, & re iudicata. Gloss. 14. q. 13 per totam.* Vbi quamvis plurimùm insudavit pro firmanda diuisione sententiæ, etiam vnicum caput continentis, attamen hanc infallibilitatem nunquam excutere tentauit, potiùs semper illam tanquam indubitatam supposuit, videatur omninò, quia singulariter, & egregiè loquitur. Et in simili de actione personali constituunt iura, & DD. *congesta per Mercur. Merlin. de pignorib. lib. 1. q. 10. num. 3. & per totam quæstionem. Honorat. Leotard. de vsuris, q. 48. num. 39. in fine.*

ARTICVLVS III.

92 DE las razones que se componen los dos Articulos antecedentes, nace, como consequencia, la conclusion, que sirue de motiuo al tercero, y vltimo, de que aora tratamos. Porque teniendo el Monasterio priuilegios para no pagar Diezmos, como se manifiesta en el primero, y hallandose en la possession continua, y actual de su exercicio, como se prueva en el segundo: necessariamente se deduce vna de dos proposiciones inevitables: o que deve ser el Monasterio amparado en ella, en virtud de los nuevos papeles presentados, y probança reproducida, si se juzga el decreto interlocutorio, en los terminos de *interim:* o que la apelacion interpuesta deve ser admitida con suspension, y devolucion, si se considera el auto difinitiuo en possessorio plenario.

93 LA demanda del Cabildo, la probança hecha por su parte, y el auto de manutencion provehido en su virtud, se hallan tan correspondientes en el processo de esta causa, que probandose lo que se alega, se concede lo que se pide, que es la manutencion de percebir los Diezmos de los frutos que se cogen en la Dehesa de la Mediana, sin que passe a condenar expressamente al Monasterio, porque no se prueua contra èl acto alguno que le pueda perjudicar, ni contrario a su essencion; y estando en esta certeza, q̃ su tenor haze notoria, nunca podrà executarse actiuamente, auto, que no contiene expressa condenacion, *l. 1. ff. de re iud. Ant. Fab. in C lib. 4. diff. 9 in alleg.* Antes el no condenar, encierra en si la clausula absolutoria por consequencia legal. *l. terminato. C. de fruct. & lit. expens. l. 4. C. depositi, quas ad propositum cum alijs recenset Posth. observat.* 106. *num.* 80. Y por esta misma causa carece de execucion, embeviendola en si pasiuamente sin otro mandamiento executiuo. *Andr. Gail. pract. observ. lib. 1. observ. 114. n. 28. Garcia de Nobilitate. Gloss. 8. §. 1. num. 6. Salgad. de protect. Reg. par. 4. c ap. 2. num. 98.*

94 Y esto procede con mas seguridad en nuestro auto, considerado como de *interim*, cuya naturaleza no permite avocar la possession de ninguna de las partes, si que solamente intenta conservallas en aquel derecho que las halla, sin variar el efecto de su misma possession, *secundùm doctrinam Castr. cons. 3. num. 2. vers. Pronunciatio autem iudicis, lib. 2 Couarr. practic. cap. 17. à num. 1. Rebuff. in constit. Gall. titul. de momentanea poss. art. 1. gloss. 1. num. 23. Menoch. de retinend. rem. vltimo sub num. 48. Rota apud Posth. decis. 561. num. 9. & in dict. obseru. 106. num. 2. & obseru. 71. num. 64.*

95 De que resulta, que aviendo probado el Cabildo su possession, limitada a los fructos que proceden de la dicha Dehesa, sin justificar que jamas se ayan cobrado Diezmos algunos de los Monjes, ni de otra persona en su nombre: y aviendo verificado el Monasterio la quasi possession de no pagallos de todas las tierras que ha tenido en arrendamiento desde su fundacion, causada de aquel priuilegio vniuersal, cuya virtual extension se haze manutenible en todo lugar, con generalidad absoluta. En esta consideracion, con justificado acuerdo, el auto de *interim* conserua estas dos possessiones en la forma que las halla, amparando a el Cabildo en el derecho Real que prueva contra las tierras, y manuteniendo a el Monasterio en la essencion personal que le assiste con obseruancia prescripta contra el derecho comun. Porque si bien es verdad, que segun buena jurisprudencia, no puede vna possession de vn mismo predio indiuiduo, estar diuidida en dos, o mas sugetos, a vn tiempo, *iuxta regulam text. in l 3. §. ex contrario, & l. peregrè §. quibus explicitis. ff. de acquir. poss. cum vulgatis.*

96 Esto se entiende, quando no solo la possession es vnica, y la cosa posseida indiuidua; si que se requiere copulatiuamente, que el respecto de la possession sea tambien vno mismo, *vt cauetur in dict §. ex contrario, vbi Gloß. verbo, Acceperis, in dict. l. 3. de acq. poss.* Pues quando la possession vnica se motiua en vn mismo predio de respectos diferentes,

tes, se consiente dividua; porque la diuersidad de las inspenciones le quita la incompatibilidad, y haze las dos possessiones a vn tiempo manutenibles: y assi como en nuestro caso es legitimamente separable la possession de el derecho Real que tiene el Cabildo, de percebir los Diezmos de dichas tierras, y la de el personal que compete al Monasterio de no pagallos de las mismas, ni de otras algunas; como lo son la del dominio directo, y el vtil, propriedad, y vsufructo, y otros infinitos exemplos que recopila *Posth. de manutent. observ. 72. à numer. 6. cum seq.* De aqui nace la justificacion de el auto en este sentido, y el impedimento de su execucion, *vt videre est per Cæs. de Grass. deciss. 33. aliàs 5. de caus. poss. & propr. Rota diuers. decis. 363. per totam p. 1.* vbi *Quod tunc datur mandatum de manutenendo vtrique parti. Rota in Vercellen. dismembrationis coram Manzaned. apud Posth. post tract. decis. 126. numer. 6 eadem Rota post secundum vol. consil. Farinat. decis. 158. num. 11. & in recent. decis. 223. sub num. 12. p. 2. & fuit tentum in Albanen. diuisionis coram Pirouano, quæ est 51. post tract. Posth. Rota diuersorum decis. 382. num. 3 p. 4. & decis. 363. num. 3. p. 1. & in recent. decis. 632. num. 3. p. 3. & apud Pacific. de Salvian decis. 256. n. 6. Rota in Tusculan. Sylvarum, coram Eminentiss. Dom. Cardin. Verospio apud Posth. post dict. tract. decis. 40. num. 6. & alios quamplures, quos congerit dict. obseruat. 72. à num. 6. cum seq. cum Cardin. Tusch. in verbo Possessio, conclus. 429. num. 11. & 12. Surd. cons. 481. num. 7. 8. & 14. lib. 4. Gregor. XV. decis. 493. num. 2. cum alijs multis.* Et sic intelligitur idem Posth. obseruat. 74. num. 14. & decis. 539. n. 6. & decis. 17. num. 3. vbi loquitur de possessione inseparabili.

97 Ademas que los autos, mandatos, decretos, y sentencias, contienen materias odiosas, y por el cõsiguiente son de naturaleza restricta *Quarè strictè debent intelligi, nec plus operari, quàm verba sonant, & ex ijs infertur de necessitate præcisè, l. 1. C. si plures vna sent. Decius in l. in eo quod de regul. iuris. Farinat. cons. 86. num. 63. & cons. 89. num. 5. & decis. 51. num. 2. & decis. 84. num. 6 & 11. & decis. 134. num. 3. lib. 1. cõsiliorum, & decisionum criminal. & decis. 332. num. 5. & decis. 440. n. 5. p. 1. in recent. & in tract. de Hæres. q. 185. num. 162. cum duobus seq. & in fragment. criminal. p. 1. litter. A à num. 13. & in fine conclus. & in prax. crim. q. 25. num. 63. cum seq. vbi plura, & plures Noguerol cum alijs, alleg. 12. num. 65.*

98 Maximè quando no se justifica la extension, o suplemento de los mismos autos, porque en este caso, no solo tacita, pero ni expressamente pudiera condenar al Monasterio, pues no aviendo probado el Cabildo su possession con la qualidad de auer percebido los Diezmos de dicha Dehesa, en el tiempo q̃ la ha cultiuado el Monasterio, cobrandolos de sus Monjes; nunca pudiera el decreto contener esta qualidad, quia qualificata manutentio non potest obtineri, nisi probata possessione qualitatis: y mucho menos en nuestro caso, donde la controuersia no es sobre la mera possession, si sobre la qualidad de ella, que consiste en aver cobrado, o no, del Monasterio. *Gregor. XV. deci. 569. n. 2. quæ est etiã in recen. decis. 409. p. 2. Rot. recẽt. deci. 544. n. 1. & 3. p. 3. & in Alban. Confinii coram R. P. D. Pirouano post tract. decis. 498. n. 5. vbi de tempore in quo quis se fundet in Cæsaraugustana Vestiarij coram eodẽ, post tract. decis. 511. num. 17. in Cæsaraugustana præeminentiarum, coram Rever.*

D. Coccino post tract. decis. 551. num. 3. in Perusina exemptionis, coram R. P. D. Pirouano post tract. decis. 626. num. 3. & 4. & decis. 393. num. 3. relatas per Posth. de manutent. obseru. 73. num. 25. 26. & 27.

INSPECCION SECVNDA.

99 Y Quando no se quiera considerar a este viso el efecto de dicho auto, y se pretenda que su intencion fue de amparar a el Cabildo en todo, etiam contra el Monasterio, suponiendo por pretexto de esta presumpcion, y justificacion del decreto, que en aquel juyzio summarissimo, sobre que recaia, no tiene el Monasterio alegada su essencion, ni presentados sus priuilegios, ni reproducidas sus probanças, como era necessario para la tacita manutencion que se intenta persuadir, y que por esta causa el mandato deve comprehender la restitucion de fructos: adhuc no es fundamento suficiente para cócederle esta cóprehension, quando por lo menos constaua en los mismos autos acumulados, y vnidos inseparablemẽte (mádados continuar por el Illustrissimo señor Nuncio de su Sanctidad) que el Monasterio se hallava en la quasipossession de no dezmar, saltem præscripta por la immemorial que concluyen los testigos de su probanza, la qual siempre fue manutenible, mayormente quando por el Cabildo no se contradixo, ni se probò lo contrario, como queda fundado bastantissimamente: con que no es facil euitar en las palabras, y naturaleza de dicho auto la inteligencia que nace de la inspeccion antecedente. Pero quando admitamos (sin perjuyzio de la verdad) el reparo en aquel juyzio, oy vienen a cessar todos los escrupulos en este articulo, donde tiene el Monasterio deducidas derechamente sus defensas, reproduzidas en forma sus probanzas, y presentados en tiempo sus priuilegios, por los quales se verifica su possession manutenible, contra la assistencia de derecho comun; y assi el auto de *interim*, a fauor del Cabildo en esta suposicion, se deue reuocar por contrario imperio, respecto de los nueuos autos, que manifiestan el mejor derecho de la possession de el Monasterio, porque el mandato de manutencion, que es merè interlocutorio, se ha de yr siempre regulada por los meritos de las possessiones, como fuere sucediendo la mejor justificacion de qualquiera de las partes. *Ita in terminis Posth. de manut. obseru. 106. num. 61. ibi:*

100 Vel melius probádo, nã decretũ hoc manutentionis est merè interlocutoriũ. *Castr. cons. 3. n. 1. in fin. lib. 2. Natta cons. 121. n. 9. Menoc. dict. rem. vlt. retinend. n. 46. & seq. Boccat. de interdict. vti possidet. cap. 17. nu. 2. & seq. Salust. Tiber. in pract. A. C. lib. 2. cap. 5. num. 7. & cap. 7. sub num. 10. Passet. cons. 42. num. 3. Becc. cons. 21. num. 10. circa fin. Maz. cons. 91. num. 2. & 54. Tusch. in verbo Turbare. conclus. 398. num. 2. Roderic. de annuis reddit. q. 17. num. 41. Giouagn. cons. 8. num. 110. & cõs. 11. num. 58. lib. 1. Pereg. cons. 96. num. 3. lib. 3. Gail pract. obseru. lib. 1. obseruat. 7. num. 6. Plot. de in lit. iurand. §. 3. sub num. 36. Marches. de commiss. p. 1. de comm. appel. in possess. fol. 926. nu. 15. & fol. 931. n. 81. & fol. 933. nu. 102. Contard. de momentan. possess. in 2. ration. deciden. sub num. 37. & limit. 3. numer. 48. Scacc. de appellat. cap. 2. q. 17. lim. 6. memb. 2. num. 2. vbi de communi, & limitatione 47. memb. 1. numer. 65.*

Cancer.

Cancer.variar.resol.cap.14.nu.13.p.3.Gratian.discept.forens.cap.14 num.19.Cyriac.controv.forens.lib.2.controuer.366.num.6.Melch.Loter.de re benef.tom.1.lib.1.q.38.num.227.Christoph.Paz.de tenuta, cap.7.num.1.in fin.& num.9.cap.12.num.2.cap.15.num.7.& 10.Ricc.in collect.dicisio.collect.34.Capyc.decis.55.num.8.Ioseph.Ludov.decis.Perus.20.num.7.& 8.p.1.vbi etiam de communi.Valasc.decis.79.n.18 tom.1.vbi, quod ita fatentur omnes, qui forensis vsus meminere. *Benint.decis.79.num.2.6.& 7.Franc.Milanen.decis.3.num.14. Barz.decis.71.num.1.& 36.Rota diuers.dict.decis.641.sub num.8.p.1. Thomat.decis.39 num.10.Fenzon.ad statuta vrb.lib.1.cap.91.num.30.& habetur per D.Vaccarium in resolut. in dict. Bonon. exemptionis, post tract.decis.646.num.48. Neviz.cons.80.sub num.7. Hercul.de caut.de non offenden.cap.2.sub num.7.* Et nũquam transit in iudicatum, quoad iudicem, *l.quod iussit, cum ibi notatis ff.de re iud. Salust.Tiber.in prac. A.C.lib.2.cap.7.num.10.in fine, & nu.11.Rota diuers.dict decis.641. num.9.p.1.Seraph.decis.1295.num.5.quæ est etiam apud Marches.de comm.p.1.fol.951.num.4.Rota recent.decis.183 num.4. & decis.287. sub num.7.p.2.quæ est etiam apud Cenc.de censib.decis.242.numer.14. Thomat.dict.decis.30.num.10.* Ita vt, si illi melius constiterit de possessione aduersarij, poterit suum decretum revocare, & alteram partem manutenere, vt in dictis allegationibus, *& sentit Achillat.Person.de adipiscen.possess.num.42.in fine: & Salust. Tiber. in pract. A. C.lib.2. cap.5.num.7.& dicam infra in sequenti observat.* Et sic mandatum de manutenendo non nocet constito postea de alterius meliori possessione, vel quasi, *vt dicitur in resolutione D.Vaccarij in Bononien.exemptionis post tract.decis.646.num.19.* Cùm possit quandocumque reuocari, etiam lite pendente constito de alterius meliori possessione, *vt in eadem resolutione, num.23.& 50.* Quarè solet dici, quod mandatum de manutenendo datur hodiè mihi, quia hodiè constat de mea possessione, & cras dabitur tibi, si melius docebis de tua potiori. Et cùm huiusmodi decretum sit non solum interlocutorium, sed etiam momentaneum, non debẽtur pro eo Iudici aliquæ sportulæ, seu propinę iuxta ea, quę habentur *per Grauat.ad pract.Vestr.lib.7 cap.1.nu.31.& 32.&c.* Idem prosequitur *Barbosa tom.1.lib.2.decis.vot.31.num.16.& Scacc. de appell.q.17.limit.6.memb.2.num.4.& 5.*

101 Discurriendo por estos principios, y otros muchos, que conduzen a lo indiuidual de nuestro intento, ha llegado a extrañar mi ignorancia la singular alegacion, en que se insiste de contrario, omitiendo la satisfacion a las excepciones expuestas, por dezir que no pertenecen a el estado de la causa (nouedad que deseo comprender) porque quando no nos hallaramos en los terminos referidos de auto interlocutorio, y momentaneo, cuya reuocabilidad es tan facil, como queda demonstrado, y el decreto fuera difinitiuo con todas las circunstancias de sentencia absoluta, no se pudieran desestimar dichas excepciones, ni dexarse de admitir en la execucion de la misma sentencia, para impedir sus efectos. Mayormente siẽdo, como son, las mas releuantes que conoce el Derecho en el punto que tratamos, segun lo aclaman sin genero de controuersia, los textos, decisiones, y doctrinas que llevamos ponderadas, en cuyos originales se podrà ver la fidelidad con que se citan, y si hablan en el caso de possession momentanea, a que por aora nos remitimos, y a las autoridades que ponemos a la letra en la inspeccion vltima de es-

te articulo, *& habetur expreßè in dicta nostra Hispalens. num. 4. & 5. & per totam Trentacinq. lib. 2. variar. titul. de exception. resol. 3. Ricc. collect. 3119.* A que se añade el auer estado el Monasterio indefenso en el summarissimo, de donde dimana el decreto, *iuxta notata per Posth. dict. obser. n. 106. num. 74. & post tract. decis. 182. num. 11.* Valiendose a este fin, y por dicha causa del beneficio de la restitucion in integrum, n. 26. q es innegable, *vt omnes docent, & habetur in dict. nostra Hispal.* Y mas quando dichas excepciones, ni se deduxeron, ni vencieron en dicho juyzio de *interim*, y quando algunas de ellas nacen de el mismo auto, como queda aduertido, *quia tunc non minus guarentigiata est exceptio, quã actio, vt dixit Carleb. de iudic. lib. 1. tit. 3. disput. 14. nu. 10.*

102 Pues aun quando las excepciones se deduxeron en el juyzio principal, y la sentencia se pronunciò contra el reo, sin embargo de su oposicion, pueden refricarse las mismas excepciones en la execucion de dicha sentencia condemnatoria, ex eo, quia est certi iuris, quod exceptio, quæ rejicitur, vel reprobatur in vno iudicio, potest refricari, seu tractari, in alio, & in executione sentẽtiæ in ipso latæ, nisi tria concurrant copulatiuè, scilicet: que en el primero juyzio aya avido pleno conocimiento de causa sobre la excepcion q̃ se opuso. El segundo requisito es, quod rejiciatur, seu reprobetur expressè exceptio opposita in ipsa sententia. El tercero, quod repulsio, seu reprobatio exceptionis sit, non quia non probata, sed quia non vera.

103 El primero requisito se prueva *in l. si autem. §. si quocumque modo. ff. de negotijs gest.* ibi: *Quod si post examinationem reprobatæ fuerint compensationes, verius est, quasi re iudicata amplius agi contrario iudicio non posse.* Y esta es la razon porque la sentencia en los juyzios sumarios, y vias executiuas no obra cosa juzgada, por no auer en ellos pleno conocimiento de causa. *Roman. Bologn. Mascard. Menoch. Parlador. Cartar. Franch. Mart. Mastrill. Grat. Fontanel. Guzman. relati per Hermos. in add. ad Gregor. Lop. tom. 2. fol. 144. num. 200. D. Ioseph. Vela cum alijs multis, dißertat. 22. nu. 23. Loter. de re benef. lib. 3. q. 12. num. 19. Mar. Muta decis. 12. & decis. 53. per tot.*

104 El segundo requisito se verifica *in l. qui Romæ § duo fratres. ff. de Verbor. obligat. & ibi Castrens. nu. 7. in med. & melius in l. 1. num. 7. C. de ordine iudicior. ibi*: Et tunc lata sententia super principali non præiudicat in illo incidenti, nisi expressé illud incidens fuisset reprobatũ tanquam non verum; & sic non sufficit tacita reprobatio. *Dicit communem Ant. Gabr. in rubr. de exception. conclus. 7. num. 14. & 15. & Alciat. in dict. § duo fratres, num. 11. in fine, & num. 51.*

105 El tercero requisito, videlicet, quod reprobetur exceptio tanquam non vera, & non tanquã non probata, deducitur *in dicto § duo fratres,* ibi: *Quasi de eo quoque transactum fuißet.* Namque cum prędicta verba sint iudicis, & prolata per modum causæ, sunt expressiua veritatis, *vt notat Bald. ibidem, num. 6. & 7. sequitur Ripa num. 9. Cæs. Contard. in l. vnica. C. si de momentanea poss. limit. 6. § 6. num. 15.* Et est ratio, quia quando exceptio reprobatur tanquam non vera, hoc sanè tangit actionem; secus quando reprobatur tanquam non probata, porque en el caso primero no se puede oponer en la execucion de la sentencia, ni en otro juyzio: secus vero in secundo, *vt cum multis resolvit Contar. vbi supr. num. 4. cum tribus seq.*

106 Y estas doctrinas proceden, aun en sentencias que passan en autoridad de cosa juzgada, y en caso que las mismas excepciones se deduxeron en el juyzio principal, las quales admiten reiteracion, no concurriendo en su repulsa las circunstancias propuestas. Pero quando la sentencia nace de juyzio summario, en el qual no se opusieron excepciones algunas, no ha llegado la controuersia a fomentar duda semejante, por ser conclusion recebida; con acuerdo vnanime de los Doctores, que en este caso deven admitirse en la execucion de el decreto todas las excepciones que pudieron relevar en el juyzio preambulo, de cuyos meritos procede, suspendiendo sus efectos, conforme la naturaleza, y eficacia de la excepcion, en cuyos terminos hablan las alegaciones de el primero requisito en el num. 103. *Idem docent Imola cons. 130. Simon de Prætis de interpretat. vlt. volunt. lib. 5. interpr. 2. dub 3. num 95. & 97. fol. 521 Grattan. discept. forens. cap. 151. num. 39 Valenz Velaz. tom. 2. cons. 183. num 41. Trentacinq. variarum, lib. 2. tit. de except. resolut. 1. num. 18. Cancer. variar. lib. 2. titul. de litter. requis. cap. 15. à num 26. Carlebal de iudicijs, lib. 1. tit. 3. disput. 17. num. 5. & 8. Barbos. in l. maritum 13. num. 49 ff. soluto matrim. Molina Iesuit. de iust. & iur. tract. 2. disp 560. num 24* Y todos estos requisitos sobran en el summarissimo de que tratamos, como diximos en el num. 100.

107 Y caso que no se admitan excepciones tan legitimas, y relevantes, opuestas tan oportunamente, y sin embargo de ellas, se prosiga la execucion; entonces, ya passarà a ser injusticia notoria, como prueuan latamente los Doctores alegados, que es lo mismo que nulidad manifiesta, cuya apelació obra los efectos, suspendiendo, y debolviédo, *vt diffusè probat Marescot. variar. lib. 1. cap. 86. num. 29. & cap. 87. num. 33. Salgad. de prot. Reg. p. 3. cap. 9. num. 2. & 6.*

INSPECCION TERCERA.

108 LA segunda parte del Dilema propuesto al principio de este articulo, procede en caso que el dicho auto de manutencion se quiera juzgar con fuerça de difinitiuo, para impedir su reuocacion: y pudiera tener fundamento esta inspeccion, si se atiende a la disposicion formal del processo, mas que a las palabras materiales del decreto: en cuya instancia se recibiò la causa a prueua en forma, y se concedieron diferentes dilaciones, y se computaron los autos con la transportacion ordinaria para el grado de apelacion, y concurrieron otras circunstancias bien agenas del articulo de *interim*. Y mirado el auto en esta conformidad, nunca se puede dudar, que la apelacion interpuesta de su agrauio debuelue la causa, y suspende la execucion, para cuya prueua no se necessita de prolijas disputaciones, por ser materia tan quotidiana, y que se halla resuelta en los Doctores con mucha facilidad: y assi no harè mas que poner la palabra de algunos a la letra, porque no parezca que mi afecto puede torcerles el sentido. Barbosa pues en el lugar citado, num. 15 procede en esta manera: *Indubitabile est appellationem huiusmodi vtrumque effectum suspensiuum, & deuolutiuum importare, quia intentatum fuit possessorium plenarium, & ordinarium, & processum cum plenis probationibus transportatione acto-*

rum, & cæteris quæ in huiusmodi ordinarijs iudicijs intervenire solet, iuxta notata per Sigismundum Scacc. de appellation. q. 17. limitation. 6. membr. 1. numer. 56. & 60. & quod vbi de possessorio ordinario actum fuit, appellatio à decreto manutenendo habeat effectum suspensivum, tenet Seraph. decis. 1295. n. 3. vbi dicit, ita perpetuò fuisse per Rotam obseruatum. Alex. Trentac. variarum, lib. 2. tit. de appellation. resol. 14. num. 21. Stephan. Gratian. discept. forens. tom. 1. cap. 74. num. 17.

Inappellabilis est possessoria causa, quando in ea proceditur per decretum; secus verò quando per viam sententiæ diffinitiuæ, vt in nostro casu, tunc namque intrat appellatio: ratio est, quia quando per decretum datur manutentio, decretum illud nunquam transit in rem iudicatam, ita vt retractari non possit ab eodem iudice: quod secus est, quando procedit per viam sententiæ, qua data functus est officio suo, & illam nõ potest revocare: vndè nil mirum, si ab ea detur appellatio, ita Benintẽd. decis. 79. Ludouic. Posth. dict. tract. mandati, de manutenendo, obseruat. 106. num. 68. ibi:

Obseruandum etiam est, quod tunc non datur appellatio, nec decretũ transit in iudicatum; & potest etiam ab eodem iudice revocari, seu potest ab illa pars aduersa reponi, quando fuit mandatum de manutenendo, datum, seu expeditum per decretum, & sic per modum interlocutoriæ, & sine scriptis sub verbis tertiæ personæ, vt per verbum mandatum de manutenendo decreuit, & relaxauit, &c. Bonacin. de interdicto vti possidetis, cap. 17. num. 5. & sequent. Tusch. in verbo Manutentio, conclus. 79. num. 8. Rota decis. 183. apud Farinat. p. 2. & apud Posth. post dictum suum tractatum, decis. 23. nu. 5. ibi: *Accedit quod dicta sententia est data per Cedulam, à qua datur appellatio, &c. Idem tenet Rota decis. 227. num. 3. p. 1. apud Farin. in recent. Menoch. remed. vlt. retinend. numer. 46. & 47. Bernard. Grauæ ad pract. Cameræ Imper. lib. 1. conclus. 7. consid. 1. num. 1. Valasc. consult. 79. num. 18. Cancer. variar. lib. 3. cap. 14. num. 36. Aloys. Ricc. collect. 167. p. 1. huc vsque Barbos. in vot. decis. vot. 31. num. 16. lib. 2.*

Y segun la disposicion del Derecho Canonico, siempre las apelaciones produzen ambos efectos, aunque se libre el decreto sobre possession momentanea, y estoruan la execucion, *per text. in cap. Cùm ad sedem, 15. de restit. spoliatorum, & ibi Gloss. vt notat Barbosa in collect. ad dict. text. num.* 11. ibi: *A sententia lata super possessione momentanea appellatur. Notatur ad hoc, quod iure Canonico regulariter à meris possessorijs licita est appellatio quoad vtrũque effectũ deuolutivum, & suspensiuum, vt per Dueñas regul. 94. Couarr. pract. cap. 17. sub 7. Maranta de ordine iud. p. p. 6. tit. de appellation. num. 295. Lacelot. de attentatis, p. 2. cap. 12. limit. 15. num. 18. Ioseph. Ludouic. Perus. decis. 20. num. 19. & 20. Felician. Solis de censib. lib. 3. cap. 1. sub num. 11. Ozasc. Pedamont. decis. 25. numer. 18. in fin. Cæsar Contard. in repetit. l. vnic. C. si de momentanea possess. limit. 3. num. 2. & 5. Pontan. de spolio lib. 4. cap. 3. num. 41. vers. Verò. Menoch. remed. 4. adipiscend. q. 100. nu. 840. Achil. Personal. de adipiscend. num. 346. vers. Et quamuis, pag. 269. Marches de commiss. pag. 242. num. 86. p. 1.*

109 Lo mismo tiene oy recebido la practica en el fuero secular por el Derecho Civil, como nota Don Ioseph Vela tom. 2. differt. 49. el qual despues de auer sentado por por principio infalible en el num 64. que aten-

atento el Derecho Canonico, suspende la apelacion en los possessorios meros. En el nu. 66. prosigue de esta forma: *Quinimo hodie apud nos receptissimum est in meritis etiam possessorijs, saltem à prima sententia regulariter appellationem admitti quoad vtrumque effectum, & tantùm à secunda primæ conformi denegari, iuxta l. 28. Matritiam, & pragmat. 42. §. 31 quæ sunt l. 8. & 9. tit. 20. lib. 4. nouæ comp lat. ex quibus sic in terminis resolvunt Anton. Gom. in l. 45. Tauri, num. vltimo ad finem, vers. Hodiè tamen. D. Couarr. in pract. cap. 23. num. 8. in prima conclusione, vers. Hæc eadem conclusio. D. Menchac. controuer. vsu frequent. lib. 2. cap. 40 num. 3. vers. De iure tamen Regio. D. Molina dict. lib. 3. cap. 13. num. 19. Ioan. Garcia de Nobilitat. Gloss. 1. §. 2. nu. 5. ad med. vers. In Hispania. Olanus in concord. antinomiarum, litt. P. num. 47. vers. Iure nostro. Aluarus Valascus, idem apud Lusitanos cautum esse docens, consult. 51. num. 48. paulò post principium, vers. Et similiter, & post med. vers. Et quod concedatur. Salced. ad Bernar. Diaz regul. 36. limit. 14. seu. final. Sahagun. in cap. 1. de sequestrat. poss. nu. 78 post med. vers. Iure Regio. Felician. de censibus, lib. 3. cap. 1. num. vltimo, circa finem vers. Quinimo iure nostro. Ioan. Gutierr. Canonicarum quæstion. lib. 1. cap. 34. num. 97. & 98. Ceuall. comm. contra communes, lib. 1. q. 15. num. 6. & 7. Rodriguez de redditibus lib. 1. q. 17 num. 49. in principio, & num. 50. in fine. D. Iuan del Castillo quotid. controuers. tom. 3. cap. 24. num. 109. circa fin. vers. Quamuis eodem iure regio. D. Salgad. licèt non omnino firmans, de Reg. protect. 3. p. dict. cap. 12. n. 6.*

INSPECCION QVARTA.

110 A La certidumbre de estas doctrinas, parece que se puede replicar con las mismas letras de inhibicion, ganadas por el Monasterio en esta causa; de las quales consta, que la apelacion se admite, *executione tamen non retardata*: y si tuuiera lugar el efecto suspensiuo, no mandàra el Superior proseguir la execucion, porque implica repugnancia suspender, y executar. *Sed si vim præcepti perpendimus, vtrumque agere per discretionem valemus.* Porque la primera inhibitoria, que se despacha en materias dezimales, como para su expedicion no precede conocimiento de causa, y hasta que llegan los autos, no puede constar de sus meritos; estila siempre la Nunciatura, y la Rota, hasta informarse del caso, por lo actuado insertar dicha clausula en sus letras, suponiendo la assistencia juridica por las Iglesias, en cuyos terminos las causas decimales no se suspenden por la apelacion, si que se executan sin embargo, segun la disposicion del *cap. tua, el 2. de Decimis, vbi communiter hoc notant Doctores, ex quibus Tamburinus tom. 1. de iure Abbat. disput. 15. q. 18 num. 59. & 60.* sic ait: *Decimo noto, quod à sententia lata in causa Decimarum non admittitur appellatio suspensiua. Cap. Tua nobis, in fin. & ibi Gloss. & DD. de decimis, Gloss. 1. in Canone vltimo. §. quoties, 2. q. 6. & in cap. Decimæ, verbo, Tributa, in fin. 16. q. 1. Speculat. de appellationibus. §. 2. num. 5. Federic. de Senis cons. 81. num. 7. Rebuff. de decimis, q. vltima, num. 21. Rota in dict. Cæsar august. 17. Iunij 1611. coram D. Card. Pamphilio num. 2. Ideò commissio appellationis debet signari cum clausula, sine retarda-*

da-

datione solutionis Decimarum: vt per Marches. de commis. p. 2. de commis. appellat. cap. 4. num. 25. iuxta primam impressionem.

111 Pero faltando el supuesto en que se funda dicha clausula, cessa la permission que insinùa de continuar la percepcion de Diezmos, porque no ay sobre que cayga, quando no se halla el Cabildo en la quasiposses-session de cobrarlos del Monasterio: y assi la clausula, *non retardata executione*, se entiende, *si quid exequendum est de iure, vt notat Barbosa claus. 169. & dict. vot. 31. à num. 4. cum seq.* Pues aviendo procedido el Ordinario conforme a derecho, como se deue presumir, no podia manutener a la Iglesia, sin tener verificada la quasipossession de percebir Diezmos inmediatamente del Monasterio: como dexamos probado *ex Rota apud Tamburin. dict. decis. 96. num.* 11. *& Peña tom. 2. decis.* 1048. *num. 2. & decis.* 1201. *num. 3. cum multis Barbosa de potestate Episcopi, p. 3. allegat.* 127. *num.* 42. *&* 43. Y en esta conformidad procede la dicha clausula, la qual se regùla con la justificacion de los autos que presume; y como no es dispositiua, no le muda a la causa, ni estado, ni naturaleza: desuerte que no aviendo, como no ay, que executar, conforme a derecho (porque el auto de manutencion no es exequible, sin tener justificada el Cabildo la quasipossession de cobrar del Monasterio) se deue suspender la execucion, hasta que el Iuez superiori, con vista de lo actuado, reforme, o prorrogue las dichas letras. *Ita singulariter Ricc. collectanea* 167 *p. 1. ex Afflict. decis. 77. in fin.* Singularmente estando la immemorial, no solo alegada, y articulada, sino reproduzida su probança, *vt fuit tentum in dicta nostra Hispalens. à num.* 1. *vsque ad 5. & num. 20. & 27.* Y en los terminos de nuestro caso corre sin dificultad, donde el Monasterio no se funda en prescripcion desnuda, si en priuilegio obseruado: y en este caso, como cessa la assistencia de derecho que se presumia en el Cabildo, y se justifica con el titulo la possession del Monasterio, se haze de necessidad manutenible contra præsumptionem iuris, & etiam cum resistentia: *vt exstat probatum, & docet Salgad de supplicat. ad SS. p. 2. cap. 16. num.* 14. ibi: *Animaduertendũ vnum vtile valdè duximus, quod illa doctrina, & declarationes omnes S. Congregat. ibidem remissiuê relatæ procedunt in casu, de quo loquũtur, illius terminos non excedentes; nempè quando Prælati ipsi iurisdictionem prætendunt ex immemoriali consuetudine, & præscriptione dumtaxat; vt secus sit, quando eam prætendunt ex priuilegio, quod allegant, & exhibent, ac simul possessionem: nam si de vtroque docent simul, tunc ipsi, non Ordinarius, manutenendi sunt in sua possessione : vt plures Rotæ decis. ad id allegat Marescot. variar. resolut. lib. 1. cap. 11 num 18. vbi dicit, quod quando contra habentem iuris communis assistentiam, allegatur priuilegium simul cum possessione, & præscriptione, manutenendus tunc erit ille, qui privilegium allegat: ea ratione, quia possessio non est adeò infecta, nec habet tantam resistentiam iuris, nec tã tam præsumptionem contra se, cùm iustificetur ex titulo, quin sit habenda in consideratione; quemadmodũ si sola præscriptione niteretur, &c. Et eandem conclusionem comprobat varijs iuribus, & decisionibus Rotalibus, vsque ad num. 38.*

112 Idem post Salgadum [illo tamen non relato] asserit *K*lockius de contributionibus, cap. 20. num. 253. his verbis: *Quo casu, si allegans priuilegium est in quasipossessione exemptionis, conseruandus, & manutenen-*

nen-

nendus est in poßessione, vel quasi, libertatis, nec contra eum pendente articulo probationis, ad executionem procedi potest: dicto cap. Cùm personæ, vers. Si verò priuilegiũ sufficiens, &c. argumẽto sumpto à contrario sensu, prout omnes ibi deducunt, & declarat Glossa in verbo Turbentur, dicens, id quod dictum fuerat in casu allegati priuilegij, simul & præscriptionis, vt, scilicèt, conseruetur interim in sua poßessione exemptus, habebit etiam locum, si solum priuilegium allegetur, quod tamen ita est, si allegans priuilegium (vt suprà dixi) est in quasipossessione exẽptionis, vt in vers. Si priuilegium exhibitũ, &c. dicitur, & probatur in cap. 1. vt lite pendente, extra, vbi datur titulus, & possessio, & sic conseruatur illa, &c.

113 Y consiguientemente suspende la apelacion, obrando ambos efectos en el auto prouehido, sin que en su virtud se pueda, ni deve proceder a execucion, percepcion, ni embargo de fructos, como lo declara *Ricc. vbi supr. y Tamburin. dict. q.* 18. *num.* 61. ibi: *Hoc tamen limitatur, vt procedat, vbi appellans se fundat in sola consuetudine, vel præscriptione: secus verò, quando nititur etiam priuilegio Apostolico, illudq; exhibet, tunc enim admittitur appellatio etiam suspensiua, vt tradunt DD. omnes in dict. cap. Tua nobis, præcipuè Hostiens. num.* 22. *vers. Secus si sufficientem. Ioan. Andræas num. 7. vers. Secus si proponeretur. Card. num. 2. in fin. Butr. nu. 7. Anan. num. 6. Abb. num. 9. Mandos. cons. 31. sub num. 2. & fuit resolutum in Cæsaraugustan. Decimarum. 19. Ianuarij 1609. coram Penna, & 20. Nouembr. 1609. coram Cardin. Pamphil. &c.* Et prosequitur per tres sequentes numeros, ampliando dictam conclusionem, etiam in casu quod privilegium non sit in forma probante, imo quod si litigium non est contra laicum, sed contra aliam Ecclesiam, vel locum pium, tunc enim admittitur appellatio ad vtrumque effectum, etiamsi non nitatur priuilegio, sed sola consuetudine, vel præscriptione.

114 Eandem conclusionem exornat Barbosa in collect. ad dict. text. in cap. Tua nobis, num. 11. vbi sic procedit in eandem Gloss. ibi: *Sed super Decimis benè admittitur, quoniam hæc Gloss. & Tiraquel. de pia causa priuil.* 153. *ac alij dixerunt appellationem admitti in causa decimarum, ideò distinguendum est cum Abbate hìc nu 9. & alijs Doctoribus; quod aut Laicus solùm allegat præscriptionem, vel consuetudinem, & non admittitur appellatio. & sic procedunt Doctores suprà relati: aut allegat priuilegium Papæ, vel compositionem legitimam, & admittitur, sicque procedere potest dictum huius Gloss. & sequatium. Amplectitur Rota in dicta Cordubens. &c.*

115 Idem tenet Rota in vna Cæsaraugust [prẹt. allegatas] quam refert Tãburin. quæ est 91. post tom. 3. sui tract. de iure Abbat. n 3. ibi: *Hoc tamen non procedit, quando Laicus non se fundat in sola consuetudine, vel præscriptione, sed etiam nititur priuilegio Apostolico, illudque exhibet, provt in hoc casu, tunc enim admittitur appellatio ad vtrumque effectum,* ita vt interim sit suspendendum, etiam in solutione Decimarum, *nec obstare dixerunt, quod priuilegium pro parte D. Ioan. exhibitum non sit in forma probanti, quia ad huiusmodi effectum non est necessaria discusio priuilegij, quod erit discutiendum in processu causæ, sed sufficit illius allegatio, seu exhibitio, &c. & concordat decis. 93. apud eundem, in princip. & num. 4. & dict. Hispalens. num. 5. & in fine, vbi benè concludit.*

116 Y el Monasterio se halla con priuilegios autenticos obseruados, o con possession priuilegiada, y con prescripcion immemorial legitima, pues desde su fundacion se ha conseruado exempto de pagar todo genero de Diezmos, cuyo transcurso excede mas tiempo de ciento y cinquenta años, que es la mas releuante prescripcion que reconoce el Derecho, *vt notant omnes Scribentes in cap. Cùm vobis.* 14. *de præscr. vbi Barbosa in collect. num.* 5. *& 6. & cum alijs pluribus Klockius dict. tract de contrib. cap.* 20. *num.* 292. *cum tribus seq.*

117 Y cada excepcion de las referidas por si, es necessariamente exclusiua del intento del Cabildo, sin que la prescripcion embarace los priuilegios, nec contra, pues a vn mesmo tiempo puede el Monasterio gozar, y valerse de los efectos de entrambos, *siue priuilegium illud principaliter, siue incidẽter, siue per modum præoccupationis allegetur. Nã & ex diuersis causis, & titulis, quis possidere* [*l. non vt ex pluribus, vbi Decius, ff. de Regul. iur. Flamin. de Rub. cons.* 31. *num.* 158. *vol.* 2] *seque iuuare potest. Decianus cons.* 24. *nu.* 119. *in fin. Bertaz. consil. crim.* 230 *num.* 13. *& sæpè prodest titulorum multiplicatio. Abb. in cap. Post electionem, n.* 4. *de conces. præb. Oldrad. cons.* 856. *nu.* 3. *Marc. decis.* 494. *num.* 10. *lib.* 1. *Crauet. cons.* 16. *num.* 6. *& post eum Fab. de Annan. cõs.* 53. *num.* 52. *& seq. Otoman. cons.* 57. *num.* 2. *quos refert, & sequitur Klockius dict. cap.* 20. *num.* 237. *&* 274.

118 Conque a todos visos centellean las luzes de la justicia, que assiste al Monasterio, y se conocerà mas clara con la reuerueracion que haze en la fuente mas cristalina de la jurisprudencia, que es la Rota Romana, cuya elegante decision, tan repetidas vezes alegada en este papel, coronorà todo el discurso, la qual en terminos menos fauorables que los nuestros, es como se sigue.

DECISIO SACRÆ ROTÆ ROMANÆ, CORAM R. P. D. Corrado, in causa Hispalens. Decimarum, 26. Iunij 1647.

1 HIsque omnibus ad Rotam delatis vigore commissionis directę bonę memoriæ Coccino, *fuit negata Capitulo manutentio, præuia decisione,* 26. Nouembr. 1635. Ac subindè in prosecutione negotij principalis coram me in causis illius subrogato, Domini die 1. Februarij 1644. mandarunt dari dubium: an, & in quibus litteræ Apostolicæ suffragentur Capitulo: interea verò, quia pro Collegijs fuerant exhibiti articuli ad effectum probandi allegatam consuetudinem immemorialem, petebanturque litteræ remissoriales ad partes, quas informantes pro Capitulo contendebant, voluerunt super his priùs disputari.

2 Proposito itaque pluries articulo, eoque maturè discusso. Hodiè fuit resolutum concedendam esse remissoriam, quia Decimarum causa censetur ad hunc effectum ex sententia Rot. ad instar profanæ, sicut aliæ quęcumq; in quibus non agitur de titulo beneficij, *iuxta decis. Puthei* 324 *in fine vers. Et quia eramus, lib.* 2. *in correctis. Veral. decis.* 99. *p.* 1. *& penes S. M. Greg. decis.* 174. *& decis.* 403. *sub n.* 1. *& seq. ac*

in

in recentior. decis.677. sub num.1.p.1.& decis.18. num.1.vers. Et versamur, & p. 3.& in alijs infr.citat.

3 Ideoque data releuantia materię articulatę (etiam non concurrente veritatis fumo) negari non potest, *ad l.iudices.C.de iudic.l.iudices cum auth.seq.de fide instrum.cap.fin.30.q.5.Put.decis.212. num.3.versic. Quia in materia profana, lib. 1. in correct.Veral.decis.68.à nu. 1.p.3. Cæsar de Graff.decis.1.à num. 8. vers. Maior autem pars, & seq. de dilation.& decis. 120. num. 1. vers. Mouebantur Domini, p.1. diuersorum, & penes bonæ memor. Card. Mantic. decis.374. num.2 vers. in profanis autem, & sequent. ac S. M.Greg.decis.124.num.1. & decis. 174.sub num. 2.vers. Et in profanis, ac decis.191.num.2.vers.Et sumus in profanis, ac dict. decis 403.num.3.vers. In profanis autem. Cardinal.Caualer.decis.250.num.1.vers.Nam causa.Burat.deci.656. num. 1.Reverendiss. Vrgellens.decis.35.num.1. & in recent. decis.277. num.1.& seq. & decis. 389. sub num. 1.p.3.& decis.256. num. 1.vers Hæc enim, p.4.tom.2.*

4 Releuantia verò ex eo deducitur, quia probata immemoriali quilibet legitimus, & validissimus titulus à Collegijs adduci potest pro defensione prætensæ exéptionis ad huiusmodi Decimarũ salutione, *iuxta Glossam fin. in cap.in aliquibus, vers. Quia Clerici, vel Ecclesia. extra de Decimis, Rota penes crescentium decis.1.nu.2.vers.Et ad hoc probandum, & seq.de Decimis, ac in Valentina Decimarum de Gandia, 23.Februar.1601.coram bon. mem.Cardin.Seraph.*

5 Et in proprijs terminis hac ratione fuit resolutum constare de releuantia articulorum ad effectum concedendæ remissionæ, licèt alia priuilegia exhibita fuissent prius reprobata, *in Tolet.decim. 27. Iunij 1608. corã Ortemberg. in §. His tamen non obstantibus, ac seq.& in Tirason. decim.24.Maij 1610. coram bon.mem.Pirouan. relata post secundum vol.consil. crimin.Farinatij, decis.303.in Valent. decis. 21. Iunij 1613. coram Cardin.Caualer.decis. 258.in Legion.decim.22.Maij 1615. corã bon.mem.Manzaned.in recens.dict.decis.677. num.4. vers.Vlterius, & seq.p.1.& in Tolet.decim.4.Decemb. eiusdem anni, coram bon.mem. Seleuc.715. sub num.1.& seq.p.3.earumdem.*

6 Nec obstat, quod articuli non fuerint rectè formati super immemoriali, cum coarctatione negatiuæ. Quia contrarium apparet ex eorum lectura, & præsertim primi continẽtis in effectu omnia requisita *Glos. in cap.fin.in verbo* Mem.*de præscriptionibus in 6.*quibus illa benè probatur, *l.si arbiter.ff.de probationibus.P.Rebuff.de decim.q. 13. à n.94. vers.Quæro quomodo probetur, & seq. Minsinguer.obseruat. 30. nu.5. vers.Quomodo autem probanda sit, cent.1.Decianus cons.51.sub.n.35. vers.Aliquando intendit quis probare, vol. 2. Rota penes sanctæ mem. Gregor.decis.196.in recent. decis.445 sub nu.1.& seq p.1.ac decis.360. num. 13.vers 6.p.2.ac decis.432.sub num.1.vers.Et moti fuerunt, p.3.*

7 Eamque possunt etiam per testes in eorum dictis, atque rationibus clariùs explicare, *iuxta tradita per Specul.in tit.de teste.§.1.sub nu. 63. vers.Quid ergò, iuncto vers.Sed dic valere, & sub num. 65. Felinus in cons 2.sub num.35. vers. Præmitto secundo, & alios refert Farin. de testibus, q.71.sub num. 30.& 31. in 7.& 8.lim. & fuit nuper dictum in Mediolanens.Prioratus 27.Maij præteriti coram mem.in §.præterea non obstat.*

Mi-

8 Minus obstat quod non fuerit in eis deductum Decimas fuisse ex parte Capituli petitas, atque à Collegijs negatas, eiusmodique negationi Capitulum acquieuisse, quæ videntur necessaria ad effectum acquirendi libertatem ab huiusmodi præstationibus. Quoniam hæc non requiruntur, vbi agitur de consuetudine, seu prescriptione immemoriali, *in his præsertim, quæ alteri competunt per modum iuris*. Nam illa vim habet tituli, ac concessionis expressæ eiusmodi adminiculis non egentis, quæ si necessaria forent ex tanti temporis lapsu præsumerentur. Imo illorum probatio eius essentiæ prorsus repugnat, cùm præ seferant, & includant per necesse principium actus, quod destruit immemorialem. *Oldradus consf.254. quia tota pars, sub num. 15. vers. Tertio opponitur. Crauet. consf.111. à num. 21. vers. Non obstat dictum. Alex. &c. & seq. vsq. ad fin. & consf. 775. n. 8. vers. Non obstat necessariã interpellationem. Natta consf. 446. sub nu. 15. vers. Nec est vera. Purpurat. cõs. 536. numer. 11. vers. Et titulo præsumpto, ac seq. Decian. dict. consf. 51. sub num. 35. vers. Aliquando intendit quis probare, & seq. lib. 2. Menoch. consf. 234. sub n. 36. vers. Alia verò requisita, & seq. & consf. 525. nu. 10. vers. Quia quod attinet ad primum. Ioseph. Ludouic. decisf. 106. sub n 4. vers. Nec obstat, & seq. Casp. Ant. Thesaur. q. forensf. lib. 1. q. 8. numer. 9. vers. Tertius est casus, & fuit responsum in Nonantulana bonorum, 18. & 22. Maij 1591. corã bon. mem. Card. Mantic. in § neque obstat, quod si aduersus hanc facultatem, & seq. vsque ad fin.* Adde per me Posth. de manut. obseru. 10. num. 101.

9 Deinde non obstat, quod prædicta consuetudo sit improbabilis, quia (pretermissis alijs) tempus illarum litium [quæ ceptæ fuerunt *super solis priuilegijs particularibus societatis*, vt attestatur *Rota in Carthaginensf. decimarum, 19. Februar. 1615. coram Seleucien. in recent. decisf. 645. num. vers. Considerarunt etiam Dimini p. 3.*] in presentia cõsiderari non debet; tum quia fuerunt prorsus extinctæ, ac terminatæ vigore predictarum litterarum S. mem. Leonis de anno 1905. *ad text in cap. 1. de transact. Sarnensf. ad regul. de iure quæsito non tollendo, q. 7. Valenzuel. consf. 85. num. 19. vers. Maximè, & consf. 151. num. 16. vers. Maximè.*

10 Tum quia in eis actum fuit de *iure particulari priuilegiorum societatis, non autem vniuersali Mendicantium omnium communi*, de quo modo contenditur *Rota penes Puth. decisf. 348. vers. Sed in casu nostro, lib. 2. in correct. & Bononiensf. de Maluetijs, 16. Maij 1588. coram bonæ mem. Plato in §. nec obstat, ac Sanct. mem. Greg. decisf. 403. sub num. 5. vers. Nec potest dici, & seq. & fuit resolutum in Illerden. Decimarum. 16. Decembr. 1639. coram bonæ mem. Pirouan.*

11 Sed attendum est tempus huius iudicij instituti de anno 1625. super eiusdem breuis interpretatione, ac dicte consuetudinis relevantia, vt apparet ex ipso processu, de quo testes iustæ ætatis, ac benè informati possunt facilè repiriri. Actus autem contrarij pro parte Capituli deducti, *ex sententia bon mem. Alex.* Iunij *in Burgen. Decimarum, pro Capitulo Burgensf. contra Moniales Beatæ Mariæ de las Huelgas, Ordin. Cistercien. anno 1558. 6. Iulij, & alia bonæ mem. Oran. in Carthagin. Decimarum de Murcia, pro Episcopo, & Capitulo Carthaginen. contra Moniales Sancti Antonij de Padua, Tertij Ordinis S. Francisci, anno 1593. 10. Decemb. præuia decisione, 19. Nouemb. eiusdem anni, ac alia*

bon.

bon.mem.Pennæ in Carthaginen.Decimarum inter eundem Episcopum,& Capitulum,ac Priorem,& Conuentum S.Petri loci de la ñora Ordinis S.Hieronymi. Et ex decis. 129.& 1295.bon.mem. Cardinal. Seraph.in Val. decimarum, 1. Iulij,& 23.Octob. 1598. ac decis.1380. in Seguntin.decimarum, 30.*Octobr.* 1600.(in qua non fuerat legitimè probata generalis consuetudo, vt ibi legitur sub nu.1. vers. Nec obstare,ac seq.) *& in Toletan. Decimarum. 26. Nouembr. 1605.coram Iusto penes Marches.de commis.p.2.fol.90.ac in alia Toletan.Decimarũ, 29.Nouembr. 1606. coram Ortemberg. & in Valentin. Decimarum,* 11.*Februar.*1608.*coram bon.mem.Lugdun. in recentior.decis.212.p.2.* (*quæ manauit per contradictas,vt patet ex principio*) *& in Conchens. Decimarum de Belmonte,9. Maij 1616. coram bon.mem.Vbaldo in recent.decis.270 p.4.*(*in qua fuit disputatum dumtaxat de validitate concordiæ initæ cum illo Capitulo, vt in ea legitur*) *ac alijs similibus non elidunt intentionem Collegiorum,nam*[præter quod in illis casibus fuit actum de alijs particularibus à præfatis Religiosis prætẽsis,non tamen de consuetudine immemoriali Mendicantium,vt apparet ex eisdẽ decisionibus. Imo quando hæc fuit particulariter allegata, etiam reiectis ipsis priuilegijs,Rota censuit remissoriam in eadem Toletan.Decimarum, 27. Iunij 1608. & coram Ortemberg. in §.His tamen non obstantibus)*placuit responsio,quod in articulis pro Collegijs exhibitis deducta fuit immemorialis,*non solùm vniuersaliter in Regnis Castellæ, ac Legionis,in quibus nonnullæ ex prædictis Diœcesibus existunt, sed particulariter, & præcipué in Diœcesi Hispalensi. Ideòque licét etiam ex huiusmodi actibus elidi posset vniuersalis,non tamen excluditur particularis huius Diœcesis consuetudo, vt benè respondit *Ancharran.in cons.255.in causa, & quæstione,quæ vertitur sub num. 3. vers. Ad hoc dico,quod iustificari non potest,& sequent.Crau.dict.cons.111. num.16.vers.Et licèt in Italia,& fuit dictum in Caurien.Decimarum, relata per Papazon.ad decis.vlt.num.10.vers.Et in vna. Cauriens. de consuetud. in nou. & comprobat Honded.cons.46.vers. Cùm consuetudo,lib.2.*

12 Quæ maximè attendi,atque preferri debet,*iuxta Gloss. fin. in cap.Super eo,in verbo, Vicinis,vers.Contraria verò,extra de censi. Bart. in l.2. sub nu.41. vers. Trigesimo sexto quæro.C.quæ sit longa consuetudo. Soc.cons.7. sub num.6.vers.Præterea,& seq.lib.1. Paris.cons. 25. sub num.42.vers.Ex quo consuetudo, lib.4.Rota in Hispalens.Decimarũ, 18.Iunij 1612.coram Vbal.§.pen.vers.Et in concursu,& in Calaritan. Decimarum,coram Cardin.Cavaler.decis.95.num. 3.vers.Non autẽ, & decis.107.num.1.vers.Et ideò,& decis.356.num. 2.vers. Quæ consuetudo particularis, ac in recentior.decis.169.num.9.vers. Quia in concursu,p.5.*

13 Nec refert quòd Capitulum prætendat contrarium probare ex testibus,& alijs, quia non ideò excludi debent probationes Collegiorum, sed perfecto processu videbitur in disputatione causę, quæ sunt potiores,& præferendæ. *Cap.Cum Ioan.ibique notant DD. extra de fide instrum.Rota penes Bellamer. decis. 614. vers. De primo casu.Mantic.dict. decis.374. num. 3. vers. Nec probatio, & decis.785. num. 5. vers. Quo verò ad probationem,p.1.diuers.ac in recent. decis.677. n. 5. vers. Quibus non obstat, p.1.& decis.229.sub num. 4. vers. Atque ex*

 abun-

abundanti, ac decis. 660. numer. 4. vers. Nam respondetur, p. 2. & penes Burat. dict. decis. 824. num. 7. vers. Sicut etiam, ac seq. & in Macerat. pecun. 27. Iunij, 1645. coram R.P.D. meo Ottobono in § fin.

14 Cùm præsertim illis interea aliqualiter suffragentur adminicula testium in partibus examinatorum, quibus concinit relatio *Moderni Lusitan. de iure Eccles. lib. 3. cap. 26. § 3. sub num. 35. vers. Et quamvis*, ibi: *Prout in Hispaniæ partibus, &c. & dict. decis. coram bon. mem. Coccino 26. Nouemb. 1635.* in qua solutiones ab eis coactè, & metu censurarum factæ declarantur, ac reprobantur, negaturque manutentio Capitulo. Neque obstat assertio Franc. Castill. in eius tract. de tertijs debitis Regibus Hispan. *cap. 36. num. 53. vers. Tambien supongo*, ibi: *Y no teniendo essencion los Religiosos, las Religiones, y todas las personas Eclesiasticas pagan Diezmos, vt probaui suprà, &c.* quia loquitur de iure communi, secundùm dispositionem *text. in dict. cap. 2. §. cæterarum, de Decimis, in 6.* vt legitur paulò suprà [quo ibi se refert] *nu. 43. vers. Cùm aliàs Religiosi omnes, &c.* Non autem excludit consuetudinem immemorialem, quæ priuilegij, ac alterius cuiusque melioris tituli ius præsefert, & in ipsamet lege Regia pręseruatur expressè, vt legitur apud eundem *cap. 21. & pluribus sequentibus.* Quinimo si eam refelleret, vel negaret, non tamen eius assertioni prorsus deferendum esset; cùm hæc in facto consistat, cuius adeò contraria probatio rejicienda nō esset, *Rota penes Mohed. decis. 2. & 3. de consuetud. Card. Mantic. decis. 357. sub num. 6. vers. Præterea, vbi rejicitur attestatio Beroi de quodam stylo, seu consuetudine Ciuitat. Bononiæ, & penes S. mem. Gregor. decis. 274. sub num. 4. vers. Nec facit, & seq. vbi rejicitur alia similis Caravit. de consuetudine Regn. Neapol.*

15 Præterea non obstat, quod Collegia non sint Mendicantia; licèt indulto Apostolico fuerint illis communicata aliorum Mendicantium priuilegia, quæ sanè communicatio exemptionem à solutione Decimarum huiusmodi, quarum non fuit facta mentio, neque explicitè, neque implicitè derogando. Concil. Gener. Lateranens. constitutioni relatæ in dict. cap. Nuper. extra de Decimis, regulariter non comprehendit.

16 Quia vetus controuersia, quæ ex alijs excitant *Horat. Mandos. in eius tract. de priuil. ad instar Gloss. 2. sub num. 22. vers. Videndum est autem, & Gloss. 11. sub num. 24. vers. Vltimo non obstat, & sequent. absoluit autem Gabr. in cons. 28. à num. 8. vers. Verum, & seq. lib. 1.* Videtur iam diffinita per S. mem. Pium V. in eius constitut. incipit: Dum indefessæ considerationis intuitu, in ordin. 131. Bul. p. 2. qua motu proprio declarauit his verbis: Illam, & illius prępositum, ac singulas personas Societatis huiusmodi verè, & non fictè Mendicantes fuisse, & fore inter aliorum Fratrum, & Religiosorum Mendicantium Ordines, aliosque Fratres, & Religiosos Mendicantes connumerendos, prout illos Nos connumeramus, & connumerari debere, ac omnes, & singulas, tam iuris, quàm hominum dispositiones, in fauorem Religiosorum, seu Fratrum Mendicantium nunc, & pro tempore emanatas, etiam in Soc. illiusque Domibus, Collegijs, Præposito, & alijs Religiosis locum habere, &c, vt habetur in ea, in §. 2. Hæc enim sunt membra Societatis pro Scholasticis approbatis principaliter instituta, qui certé sunt personæ Societatis, & de corpore illius, vt legitur in constitut. eiusdem, p. 5. cap. ibi: *Sed* quia *S*cholastici approbati etiā modo quodam interiori, quàm

ad-

admissi ad probationem in corpus Societatis computantur, & in decis. subdit. A. ibi: Secundo modo, qui minùs laté patet Soc. cũ professis, & coadiutoribus formatis, etiam Scholasticos approbatos continet; ex his enim tribus partibus Societatis corpus cõstat, &c. *P. Molina de iust. & iure, tom. 1. disput. 139. in vers. Cùm Societas nostra, &c.* Et licèt nec dum fuerint inter professos recepti, tamen quantum in eis est, & professionem emittere parati; si id Præpositus Generalis instituto Societatis congruere iudicauerit, & in perpetuum Dei seruitium consecrari, ac sua sorte contenti sunt, prout idem exigit institutum, *p. 5. cap. 4. §. 5.* Ideòque emißis tribus votis simplicibus, sunt veri, ac proprij Religiosi ipsius Societatis, illique ex parte sua prorsus affecti, & obligati, ac eius meritorum, & priuilegiorum participes, non secus, ac ipsi professi effecti fuerunt, *vt habetur in constitutione sanct. mem. Gregor. XIII. incipit, Quanto fructuosius, in vers. Et licèt eos, & vers. Sed etiam alios omnes, & quoscumque. Dat. anno 1582. Kalend. Febr. in præfato libro priuilegiorum Societat. fol. 214. ac seq. & in alia eiusdem Pontif.* incipit: *Ascendente Domino, in vers. Et licèt, & in vers. Et non modo eos. ibidem fol. 222. Dat. anno 1584. octauo Kalend* Iunij, *in Bul. p. 2. inter eius constitut. 89. P. Molin. dict. disput. 139. in vers. Non solùm autem Professos, etc.* Bona verò illis ex instituto permissa, non habent tanquam propria etiam in communi, sed sub administratione, & gubernatione omnimoda eiusdem Præpositi, debentque esse parati, etiam ostiatim mendicare, quoties obedientia, vel necessitas id exegerit, *vt habetur in exam. gener. cap 4. §. 1. et seq. et §. 27. ad hæc, et vers. Quandoquidem, et in constitut. p. 3. cap. 1. §. 7.* Ita vt neque Capitulum habere, neque capitulariter ad quævis peragenda congregari poßint, sed omnis facultas celebrandi pro eis quoscumque contractus penes præfatum Præpositum Generalem resideat, *vt cauetur in alia constitutione sanct. mem. Pij V. de anno 1568. tertio Kalendas Maij in prædicto libro priuilegiorum Societat. fol. 106.*

17 Propterea que Sanctus ille Pontifex, omnibus attentè p̃fatis, Societatem ipsam indefinitè, ac singulas eius personas indistinctè, verè, ac non fictè Mendicantes, eoque nomine cum omnibus eius Domibus, Collegijs, Præposito, ac cæteris Religiosis, tanquam vnius corporis mẽbra vni subordinata Capiti, cuius summum, præcipuumque institutum in arctißima paupertate est constitutum, sub quauis iuris, ac hominis dispositione comprehendi declarauit in dict. §. 2. eisdemque omnibus, & sigulis priuilegijs, immunitatibus, exemptionibus, facultatibus, concessionibus, indultis, indulgentijs, remißionibus, gratijs, & litteris, cæteris quibuscumque Mendicantium Ordinibus, quomodolibet concessis, & concedendis liberè, ac licitè vti, frui, potiri, & gaudere in §. sequenti.

18 Nec mirum, quòd in dubium id reuocauerit *Horat.* Mandos. *in dict. tract. de priuil. ad instar dict. gloß. 2. in fin. et dict. gloss.* 11. *sub. num. 24. et seq. ac Roder. quæst. Reg. to. 3. q 49. art 2.* Quia ille non scripsit super hac constitutione Pij V. sed super alia quadam sanct. mem. Pij IV. Datum sub die 24. Nouembr. 1565 relata in alia eiusdem Pij V. &c.

19 Ex prædictis tollitur etiam aliud obiectum, quod scilicèt præfata consuetudo suffragari non poßit Collegijs dictæ Societatis, cuius approbatę institutionis initium apparet, *ex allegata Bulla Sanct. memor.*

Paul.

Paul. III. Data 5. Kalend. Octobr. ann. 1540. Quia si probetur articulata immemorialis ad fauorem omnium Religionum Mendicantium, hęc ipsa vniuersaliter intuitu, ac favore Ordinis Mendicantium introducta, videtur comprehendere Ordines Mendicantes successiuè institutas, non tam vigore communicationis priuilegiorum, *vt per Horat. Mandos. in dict. tract. de priuil. ad instar. Gloss. 15. à num. 59. vers. Videndum quoque est, & seq. vsque ad fin. & Rodr. qq. reg. tom. 3. q. 51. articulo 2. vers. Secundò dici.* Attenta præsertim verborum amplitudine, quam benè perpendit idem Mandosius in dict. tract. Gloss. 14. sub num. 1. & 2. QVAM IVRE PROPRIO, *vt in specie tradit idem Mandos. Gloss. 11. sub num. 19. vers. Si ergo Societas, & Rodrig. reg. to. 3. q. 49. art. 2. §. vndè ex hoc, vers. Si ergò.*

26 Nec testium publicatio nocet Societatis Collegijs, quibus saltem ope restitutionis in integrum consultum esset *Afflict. decis. 216. nu. 2. vers. Semper fuit practicata. Rota in Seguntin. med. ann. 12 Iunij* 1598. *& in dict. Tolet. Decim. decis. 715. num. 3. in fine, p. 3. recent.*

27 Sufficit enim ad hunc effectum probabilis releuantia Iudicis arbitrio pensanda. *Bald. in cap. Licèt causam, num. 33. vers. Dicitur autē extra de probat.* Cassador. *decis. 3. sub num. 1. Cardin. Mantic. deci.* 312 *sub nu.* 10. *Caualer. decis. 232. num. 2. Rota decis. 41. num 41. recēt. p. 7.*

28 Quę in hoc casu ex prædictis visa fuit Dominis resultare: necessaria verò, atque concludens ad diffinitionem causæ refertur post factas probationes. Atque ita fuit conclusum concedendam esse remissoriam CUM RETARDATIONE, VEL SINE ARBITRIO, &c. vtraque parte informante, &c.

Quid clarius? Quid certius? Quid in terminis securius? *Quid expectatis amplius? An aliquam vocem putatis ipsam pro se causam, & veritatem posse emittere? Hæc est innocentiæ defensio, hæc ipsius causæ oratio, hæc vna vox veritatis.* Vt verbis Ciceronis concludam in Oratione pro Cœlio. Ex quibus sic iudicandum confidimus: salua in omnibus arbitrij dignioris censura, cui lubentissimè nostrum dictamen submittimus, &c.

Fr. Sancho Ochoa
I. P. D.